

РЕШЕНИЕ по делу № 072/06/44/25/2023 о признании жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обоснованной частично

14 февраля 2023 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

рассмотрев посредством плагина видеоконференции «True Conf» в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы (ФАС России) по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Приказом ФАС России № 727/14 от 19.11.2014) жалобу индивидуального предпринимателя С на действия заказчика Межмуниципальный отдел МВД РФ «Тобольский» при проведении электронного аукциона на оказание услуг по обеспечению ежедневным горячим трехразовым питанием подозреваемых и обвиняемых, содержащихся в изоляторе временного содержания МО МВД России «Тобольский» (реестровый номер закупки 0367100026123000001),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) поступила жалоба индивидуального предпринимателя С на действия заказчика Межмуниципальный отдел МВД РФ «Тобольский» при проведении электронного аукциона на оказание услуг по обеспечению ежедневным горячим трехразовым питанием подозреваемых и обвиняемых, содержащихся в изоляторе временного содержания МО МВД России «Тобольский».

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьёй 105 Закона о контрактной системе, и принята к рассмотрению. Во исполнение требований части 8 статьи 105 Закона о контрактной системе информация о содержании поступившей жалобы, дате и времени её рассмотрения размещены в реестре жалоб на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Заявитель в поступившей жалобе указывает следующие доводы:

Первый довод. Заказчиком нарушены требования Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571, поскольку одновременное установление заказчиком требования, предусмотренного частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе

и требования, предусмотренного подпунктом «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571, является ненадлежащим и вводящим потенциальных участников в заблуждение.

Второй довод. Заказчик установил требование к участникам закупки в недействующей редакции пункта 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, чем создал ситуацию допуска участников попадающих под запрет.

Третий довод. Заказчиком в составе извещения об осуществлении закупки не установлено требование к участникам закупки в соответствии с пунктом 10.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Четвертый довод. Пунктом 3 требований к содержанию, составу заявки (приложение № 4 к извещению об осуществлении закупки) предусмотрено, что заявка на участие в закупке должна содержать предложение участника закупки о цене контракта, вместе с тем, заявитель полагает, что участник не может в заявке установить предложение о цене контракта, поскольку закупка проводится в форме аукциона, а не конкурса или запроса котировок. При этом, заявка подается до проведения аукциона.

Заказчиком письменные возражения на жалобу заявителя обосновывающие позицию по делу не представлены, представитель к заседанию Комиссии не подключился.

Исследовав материалы дела и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Из материалов дела следует, что Межмуниципальный отдел МВД РФ «Тобольский» являясь заказчиком, выступил организатором проведения электронного аукциона на оказание услуг по обеспечению ежедневным горячим трехразовым питанием подозреваемых и обвиняемых, содержащихся в изоляторе временного содержания МО МВД России «Тобольский», с начальной (максимальной) ценой контракта 4 630 000,00 рублей.

Информация об электронном аукционе была размещена 30.01.2023 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0367100026123000001.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» определенной для проведения закупки <http://roseltorg.ru>.

Частью 1 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

По первому доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов

заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, **а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).**

Частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе о лицах, информация о которых содержится в заявке на участие в закупке в соответствии с подпунктом «в» пункта 1 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона, если Правительством РФ не установлено иное.

Подпунктом «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 «О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства РФ» предусмотрено, что в случае, если заказчиком не установлено требование, предусмотренное частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, **заказчик обязан установить требование** об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе о лицах, информация о которых содержится в заявке на участие в закупке в соответствии с подпунктом «в» пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе, включенной в такой реестр в связи с отказом от исполнения контракта по причине введения в отношении заказчика политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введения иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера.

Извещением об осуществлении закупки предусмотрено следующее:

Комиссия Тюменского УФАС России не соглашается с доводом подателя жалоба, поскольку заказчиком исполнена обязанность об установлении специального требования к потенциальным участникам, возложенная на него подпунктом «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 одновременно с применением положений части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, что не является обязанностью.

С учетом изложенного, указание в извещении о проведении закупки одновременно требования в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе и

подпунктом «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571, является правом заказчика и не противоречит законодательству о контрактной системе.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

По второму доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе **извещение об осуществлении закупки, содержащее требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона**, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Пунктом 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при применении конкурентных способов осуществления закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, отсутствие обстоятельств, при которых должностное лицо заказчика (руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий), его супруг (супруга), близкий родственник по прямой восходящей или нисходящей линии (отец, мать, бабушка, дедушка, сын, дочь, внук, внучка), полнородный или неполнородный (имеющий общих с должностным лицом заказчика отца или мать) брат (сестра), лицо, усыновленное должностным лицом заказчика, либо усыновитель этого должностного лица заказчика является:

а) физическим лицом (в том числе зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя), являющимся участником закупки;

б) руководителем, единоличным исполнительным органом, членом коллегиального исполнительного органа, учредителем, членом коллегиального органа унитарной организации, являющейся участником закупки;

в) единоличным исполнительным органом, членом коллегиального исполнительного органа, членом коллегиального органа управления, выгодоприобретателем корпоративного юридического лица, являющегося участником закупки. Выгодоприобретателем для целей настоящей статьи является физическое лицо, которое владеет напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо владеет напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) долей, превышающей десять процентов в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества.

Заказчиком в составе извещения об осуществлении закупки (раздел «Преимущества и требования»), а также требованиях к содержанию, составу заявки на участие в закупке указал требование об отсутствии конфликта интересов между участником закупки и заказчиком.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что вне зависимости от информационной наполняемости требования (в сжатом либо расширенном виде), предусмотренного частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, данное требование устанавливается в извещении об осуществлении закупки и действует в силу требований Закона о контрактной системе. Вместе с тем, неточное цитирование (информационная наполняемость требования к участникам закупки) в рассматриваемом случае, требований пункта 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе не создает ситуацию допуска участников попадающих под запрет, поскольку данный запрет действует не в силу точного цитирования указанного требования в составе извещения об осуществлении закупки, а в силу прямого действия части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, вне зависимости от такого точного цитирования. В данном случае требование установлено в обобщенном виде, что вовсе не указывает на то, что данное требование заказчиком вообще не устанавливалось.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

По третьему доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе **извещение об осуществлении закупки, содержащее требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона**, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Пунктом 10.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при применении конкурентных способов, заказчик устанавливает требование к участникам закупки, в том числе, о том, что участник закупки не является иностранным агентом.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что заказчиком в требованиях к участнику закупки и в требованиях к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкции по ее заполнению не установлено требование к участнику закупки согласно пункта 10.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать обоснованным.

По четвертому доводу жалобы заявителя Комиссией установлено следующее.

Частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе предусмотрено, что победителем аукциона признается участник закупки, заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), и который предложил по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта или о сумме цен единиц товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона) наиболее низкую цену контракта, наименьшую сумму цен таких единиц либо в случае, предусмотренном пунктом 9 части 3 статьи 49 настоящего Федерального закона, - наиболее высокий размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта.

Пунктом 3 требований к содержанию, составу заявки (приложение № 4 к извещению об осуществлении закупки) предусмотрено, что заявка на участие в закупке должна содержать предложение участника закупки о цене контракта (за исключением случая, предусмотренного пунктом 4 статьи 43 Закона о контрактной системе).

Таким образом, заявка участника закупки должна содержать предложение о цене контракта, поскольку участник закупки, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка которого, соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке будет признан победителем аукциона.

Вместе с тем, необходимо учитывать, что предложение о цене контракта при проведении закупок в форме электронного аукциона осуществляется участниками закупок непосредственно с использованием функционала аукционного зала оператора электронной площадки.

Указанный довод жалобы заявителя Комиссия полагает признать необоснованным.

Пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок **контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания** об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Комиссия Тюменского УФАС России решила не выдать обязательное для исполнения предписание в адрес заказчика, оператора электронной площадки.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым признать жалобу индивидуального предпринимателя обоснованной частично.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктами 3.34, 3.36 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы (утв. приказом ФАС России №

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя С на действия заказчика Межмуниципальный отдел МВД РФ «Тобольский» при проведении электронного аукциона на оказание услуг по обеспечению ежедневным горячим трехразовым питанием подозреваемых и обвиняемых, содержащихся в изоляторе временного содержания МО МВД России «Тобольский» (реестровый номер закупки 0367100026123000001) **обоснованной в части** не установления в составе извещения об осуществлении закупки требования предусмотренного пунктом 10.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

2. Признать заказчика в лице Межмуниципальный отдел МВД РФ «Тобольский» нарушившим требования **пункта 10.1 части 1 статьи 31, пункта 12 части 1 статьи 42** Закона о контрактной системе.

3. Обязательное для исполнения предписание в адрес заказчика, оператора электронной площадки **не выдавать**.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ответственного должностного лица.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии