<.....>

Решение по делу № 071/07/3-522/2021

23 июня 2021 года

г. Тула, ул. Жаворонкова, д. 2

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг 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) (далее – Комиссия) в составе:

Председатель <.....>

Комиссии:

Члены Комиссии: <.....>

<.....>

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), посредством системы видео-конференц-связи жалобу индивидуального предпринимателя Бояршиновой Людмилы Павловны (далее – ИП Бояршинова Л.П., Заявитель) исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года) на действия (бездействие) заказчика – федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тульский государственный университет» (далее – ТулГУ, Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке зданий и территорий для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тульский государственный университет» (далее – аукцион) (извещение № 32110320003), в присутствии на заседании представителя ИП Бояршиновой Л.П. <.....>, представителя ТулГУ <.....>,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ИП Бояршиновой Л.П. исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года) на действия заказчика – ТулГУ при проведении аукциона (извещение № 32110320003).

Согласно жалобе ИП Бояршиновой Л.П. исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года) нарушение прав и законных интересов Заявителя выразилось в следующем.

Организатором закупки 26 мая 2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на оказание услуг по уборке зданий и территорий для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тульский государственный университет», утвержденное проректором по финансовой деятельности ТулГУ А.А. Маликовым (далее – Извещение) и Документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключить договор на оказание услуг по уборке зданий и территорий для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тульский государственный университет» (далее – Документация).

03 июня 2021 года ИП Бояршинова Л.П. направила заявку на участие в аукционе (извещение № 32110320003).

Итоговым протоколом № ОАвЭФ/21/32110320003-2 от 09 июня 2021 года заявка ИП Бояршиновой Л.П. была признана не соответствующей требованиям, установленным Документацией в связи с несоответствием участника закупки обязательным требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, установленным в пункте 6 таблицы Раздела II «Информационная карта аукциона».

По мнению Заявителя, Заказчиком, Закупочной комиссией нарушены нормы части 1 статьи 2, части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, а также нормы части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ.

Уведомлением Тульского УФАС России о принятии к рассмотрению жалобы № 071/07/3-522/2021 от 18 июня 2021 года исх. № 5/3375 аукцион (извещение № 32110320003) был приостановлен до рассмотрения жалобы по существу.

Представителями по доверенности ТулГУ представлены запрашиваемые в уведомлении документы, пояснения по доводам жалобы ИП Бояршиновой Л.П.

Рассмотрев представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы представителей по доверенности ТулГУ, ИП Бояршиновой Л.П., Комиссия Тульского УФАС России пришла к следующим выводам.

Часть 13 статьи 3 Закона № 223-ФЗ указывает, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом части 3 статьи 2 Закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тульский государственный университет», утвержденное заместителем министра науки и высшего образования Российской Федерации 13 декабря 2018 года (в редакции от 25 июля 2019 года) (далее - Положение) в порядке, установленном Законом № 223-ФЗ, является согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика.

Приказом ректора ТулГУ М.В. Грязева от 27 марта 2019 года № 635 «О формировании Единой комиссии» сформирована Единая комиссия, осуществляющая функции по осуществлению закупок путем проведения конкурсов, аукционов, запросов котировок, запросов предложений, запросов ofert для нужд ТулГУ (далее – Закупочная комиссия).

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 03 июня 2021 года в 08:00.

Предмет договора, заключаемого по результатам аукциона (извещение № 32110320003): оказание услуг по уборке зданий и территорий для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тульский государственный университет».

Начальная (максимальная) цена договора – 4 134 564 (четыре миллиона сто

тридцать четыре тысячи пятьсот шестьдесят четыре) рубля 28 (двадцать восемь) копеек.

Согласно части 12 Раздела I Документации (извещение № 32110320003) Комиссия принимает решение о несоответствии второй части заявки на участие в аукционе в электронной форме в следующих случаях:

- 1) непредставления документов и информации, предусмотренных документацией о закупке;
- 2) несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о закупке;
- 3) наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике закупке и(или) о предлагаемых им товаре, работе, услуге;
- 4) несоответствия участника закупки требованиям, установленным документацией;
- 5) непоступление до даты рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме на счет, который указан Заказчиком в документации о закупке, денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке.

Принятие решения о несоответствии заявки на участие в аукционе в электронной форме требованиям, установленным документацией о закупке, по иным основаниям не допускается.

Пунктом 2.2 части 2 Раздела I Документации (извещение № 32110320003) установлено, что вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать в своем составе следующие сведения и документы об участнике закупки, подавшем такую заявку, в том числе копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки и лица, выступающего на стороне участника закупки, установленным требованиям и условиям допуска к участию в аукционе: копии документов, подтверждающих соответствие участника квалификационным требованиям, предусмотренным пунктом 8.2. Части I «Общая часть» настоящей документации об аукционе (если такие требования установлены в пункте 6 Раздела II «Информационная карта аукциона»).

В пункте 8.2 части 8 Раздела I Документации (извещение № 32110320003) закреплены квалификационные требования к участникам закупки (если такие требования установлены в пункте 6 Раздела II «Информационная карта аукциона»):

- 1) наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора;
- 2) положительная деловая репутация, наличие опыта выполнения работ или

оказания услуг.

Согласно пункту 6 Раздела II «Информационная карта аукциона» Документации (извещение № 32110320003) к участникам закупки предъявляются следующие квалификационные требования (наличие опыта оказания услуг):

– опыт участника закупки по стоимости ранее оказанных услуг, являющихся предметом настоящего аукциона (совокупная цена ранее заключенных и исполненных контрактов и договоров должна составлять не менее начальной максимальной цены договора, указанной в пункте 4 Таблицы Раздела II документации о закупке); при этом такие контракты/договоры должны быть заключены и исполнены в период с 01.01.2018г. до даты окончания срока подачи заявок на данный аукцион без применения штрафов или неустоек, такие контракты должны быть заключены в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц";

– опыт участника закупки по количеству исполненных договоров и контрактов, предмет которых должен соответствовать предмету настоящего аукциона (общее количество ранее заключенных контрактов и договоров должно составлять не менее 5 (пяти)); при этом такие контракты/договоры должны быть заключены и исполнены в период с 01.01.2018г. до даты окончания срока подачи заявок на данный аукцион без применения штрафов или неустоек, такие контракты должны быть заключены в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц";

– опыт участника закупки по стоимости одного ранее исполненного контракта или договора, предмет которого должен соответствовать предмету настоящего аукциона (цена ранее заключенного и исполненного контракта или договора должна составлять не менее 50% начальной максимальной цены договора, указанной в пункте 4 Таблицы Раздела II документации о закупке); при этом такой контракт/договор должен быть заключен и исполнен в период с 01.01.2018г. до даты окончания срока подачи заявок на данный аукцион без применения штрафов или неустоек, такие контракты должны быть заключены в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц";

Такой опыт подтверждается следующими документами:

– копия контракта или договора, копия (копии) документов, подтверждающих факт приемки оказанных услуг;

– реестровые номера контрактов из реестра контрактов, заключенных заказчиками и/или номера договоров из реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки на сайте Единой информационной системы в сфере закупок «zakupki.gov.ru».

Требования, предъявляемые к участникам закупки, а также к заявкам участников, установлены Заказчиком в документации о закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

Изучив заявку ИП Бояршиновой Л.П., заслушав представителя Заявителя по доверенности, Комиссией установлено, что документов, подтверждающих наличие опыта участника закупки по стоимости ранее оказанных услуг, в составе заявки представлено не было. Согласно пояснениям представителя по доверенности ИП Бояршиновой Л.П. за разъяснениями положений Документации Заявитель не обращался.

Изучив протокол, Комиссией установлено, что заявка ИП Бояршиновой Л.П. была признана не соответствующей требованиям Документации в связи с тем, что участником закупки не предоставлены документы и информация для подтверждения наличия опыта оказания услуг, предусмотренные пунктом 2.2 части 2 раздела I Документации в соответствии с пунктом 8.2 части 8 раздела I Документации.

Таким образом, Комиссия Тульского УФАС России приходит к выводу, что решение Закупочной комиссии о признании заявки ИП Бояршиновой Л.П. не соответствующей требованиям Документации, изложенное в итоговом протоколе № ОАвЭФ/21/32110320003-2 от 09 июня 2021 года, было принято в соответствии с пунктом 12 Раздела I Документации (извещение № 32110320003).

Относительно довода жалобы ИП Бояршиновой Л.П. исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года), касающегося установления требования к участникам закупки, не предусмотренных положением о документации, а также законодательством Российской Федерации, Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок

необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Срок окончания подачи заявок (извещение № 32110320003) – 03 июня 2021 года. Жалоба ИП Бояршиновой Л.П. исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года) подана после окончания указанного срока.

По смыслу части 11 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, законодатель детерминировал обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится и оспаривание положений документации.

На этой стадии участники и лица, не подававшие заявок, находятся в равном положении и пользуются равными правами относительно оспаривания положений документации.

Напротив, предоставление участникам закупок права оспаривать положения документации после окончания срока подачи заявок, а также после отклонения заявок свидетельствовало бы о предоставлении таким участникам необоснованных и незаконных преимуществ, что нарушало бы права заказчиков и явно не соответствовало бы балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29 марта 2011 года № 2-П) и принципу стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (часть 3 статьи 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Подавая заявку, участник соглашается с положениями извещения (документации) и, в случае несогласия с ее положениями, должен своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации (извещения).

Оспариваемые положения Документации (извещение № 32110320003) подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем, Заявителем была подана заявка на участие в аукционе (извещение № 32110320003), и тем самым он согласился с положениями документации и, в случае несогласия с ее положениями должен своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников аукциона (извещение № 32110320003).

Оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, следует отметить, что условия Документации были

известны Заявителю, однако в установленный законом срок он не прибегнул к административному способу обжалования спорных положений, за разъяснением положений Документации Заказчику не обращался.

В связи с чем Комиссия отмечает, что спорные положения Документации (извещение № 32110320003) подлежали обжалованию Заявителем до окончания срока подачи заявок на участие в процедуре посредством направления соответствующей жалобы в антимонопольный орган.

Таким образом, в связи с тем, что жалоба ИП Бояршиновой Л.П. исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года) подана после даты окончания подачи заявок – 03 июня 2021 года, Комиссией не могут быть исследованы доводы Заявителя, касающиеся установленных Документацией (извещение № 32110320003) требований в части предоставления в составе заявки документов, подтверждающих наличие опыта участника закупки.

Доводы, указанные в жалобе ИП Бояршиновой Л.П. исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года) по части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ, не относятся к компетенции Комиссии Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Порядок рассмотрения заявлений, материалов, указывающих на признаки нарушений антимонопольного законодательства, установлен Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25 мая 2012 года № 339.

На основании изложенного, руководствуясь Законом № 223-ФЗ, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия Тульского УФАС России,

решила:

1. Признать жалобу ИП Бояршиновой Л.П. <.....> исх. № б/н от 16 июня 2021 года (вх. № 3395 от 16 июня 2021 года) на действия заказчика – ТулГУ <.....> при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по уборке зданий и территорий для нужд федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тульский государственный университет» (далее – аукцион) (извещение № 32110320003) необоснованной.

2. Снять ограничения, установленные уведомлением Тульского УФАС России о принятии к рассмотрению жалобы № 071/07/3-522/2021 от 18 июня 2021 года исх. № 5/3375.

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

Председатель Комиссии: <.....>

<.....>

Члены Комиссии:

<.....>