РЕШЕНИЕ

Волгоград

Дело № 034/10/18.1-817/2021

11 августа 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

А.П.В. – председателя комиссии, заместителя руководителя управления;

А.С.Д. – члена комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли управления,

М.Ю.Л. – члена комиссии, начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли управления

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «ОТС-42» (ИНН 4205265118, адрес регистрации: 650992, г. Кемерово, пр. Советский, строение 2\8, помещение 31, далее – ООО «ОТС-42», заявитель) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения Волгоградской области «Мой бизнес» (ИНН 3435901976, КПП 344301001, ОГРН 1093435004002, адрес регистрации: 400012, Волгоград, пр-т им. Г.К. Жукова, д.3 оф. 108, далее – ГАУ ВО «Мой бизнес», заказчик) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание комплексной услуги по содействию участия субъектов малого и среднего предпринимательства в торгах на электронных торговых площадках (44-ФЗ, 223-ФЗ) (проведение обучающих мероприятий / консультация / содействие в размещении на электронных торговых площадках) (извещение № 32110434858, опубликовано в ЕИС

при участии в заседании комиссии представителей:

от заказчика: Ч.Л.В., представлена доверенность;

от заявителя: Ш.С.Д., представлена доверенность;

в отсутствие представителей иных лиц, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) поступила жалоба ООО «ОТС-42м» вх. № 7913 от 23.07.2021 на действия заказчика – ГАУ ВО «Мой бизнес» при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание комплексной услуги по содействию участия субъектов малого и среднего

предпринимательства в торгах на электронных торговых площадках (44-ФЗ, 223-ФЗ) (проведение обучающих мероприятий / консультация / содействие в размещении на электронных торговых площадках).

Извещение о проведении закупки № 32110434858 размещено 30.06.2021 в ЕИС.

В соответствии с правилами пункта 1 части 1 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 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 № 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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной 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 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;

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 Законом о закупках 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 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 статьи 3 Закона о закупках, 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.

Вместе с тем согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба ООО «ОТС-42» соответствует требованиям части 10 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 27.07.2021 исх. № 04-10/5310).

Из жалобы следует, что заказчик, ненадлежащим образом осуществлена оценка заявок, нарушены требования к составу итогового протокола по результатам закупки размещенного 14.07.2021, а также нарушено требование к срокам заключения договора по итогам закупки.

Представители заказчика представили документы по оспариваемой процедуре и возражали по доводам жалобы.

Рассмотрев доводы жалобы, представленные заказчиком и заявителем сведения и документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1, 2 ст. 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 6 ст. 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.

В соответствии с ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки по общему правилу можно заключить не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

ГАУ ВО «Мой бизнес» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг ГАУ ВО «Мой бизнес», утв. протоколом от 11.02.2019 №100-2020/03» наблюдательного совета ГАУ ВО «Мой бизнес» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с п. 7.10 Положения о закупке документация о проведении запроса предложений в электронной форме наряду с информацией, предусмотренной подпунктами 1 – 6 настоящего пункта, содержит требования к участникам закупки, установленные в соответствии с пунктом 9.1 раздела 9 настоящего Положения.

П. 1.1. таблицы 2 раздела 2 «Расчет рейтинга заявки по критерию «Квалификация участника закупки» документации о закупке установлено, что наличие опыта по оказанию услуг (выполнению работ), аналогичных предмету закупки признается оказание услуг по организации и проведению акселерационной программы для начинающих предпринимателей, в том числе в области социального предпринимательства. Подтверждением опыта участника по оказанию услуг (выполнению работ), аналогичных предмету закупки, служат копии исполненных договоров (контрактов, соглашений), включая все листы, а также копии всех актов сдачи-приемки оказанных услуг (выполненных работ), подтверждающих их оказание (выполнение) в полном объеме в соответствии с условиями таких договоров (контрактов, соглашений).

В соответствии п. 31 «Информационной карты» документации о закупке 26.06.2020 по итогом рассмотрения заявок участников запроса предложений определяется победитель указанной закупки.

В соответствии с. 16.31 Положения о закупке результаты рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений фиксируются в итоговом протоколе, в котором должна содержаться следующая информация:

1) дата подписания протокола;

2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

3) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгодности содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия;

4) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение;

5) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок);

6) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой;

7) иные сведения, не противоречащие требованиям настоящего Положения и действующего законодательства.

В соответствии с п. 5 Приложения № 2 к Положению о закупке товаров для оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, запросе предложений могут использоваться следующие критерии:

а) стоимостные критерии оценки:

- цена договора, цена единицы товара, работы, услуги.

б) нестоимостные критерии оценки:

- квалификация участников закупки, в том числе наличие финансовых ресурсов; наличие на праве собственности или ином праве оборудования и других

материальных ресурсов; опыт работы, связанный с предметом договора; деловая репутация (как количественный показатель); обеспеченность кадровыми ресурсами (количество и/или квалификация).

Положением также предусмотрено, что в отношении этого критерия необходимо установить конкретный предмет оценки по критерию (например, оценивается опыт участника по успешной поставке товара (выполнению работ, оказанию услуг), сопоставимого по характеристикам и объему), формы для заполнения участником закупки по предмету оценки, а также требования к представлению документов и сведений по предмету оценки.

Вопреки доводам жалобы заявителя, содержание протокола о результатах закупки № 4557383 от 13.07.2021 в части результатов оценки заявок по ценовому критерию в полной мере соответствует требованиям Закона о закупках.

2. Согласно протоколу о результатах закупки № 4557383 от 13.07.2021 участнику закупки ООО «Контракт плюс» зачтено в подтверждение опыта 4 представленных договора, которые признаны аналогичными предмету закупки.

Однако в соответствии с разделом №2 порядка оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений Заказчика по критерию «Наличие опыта по оказанию услуг (выполнению работ), аналогичных предмету закупки» понимается: «Аналогичным предмету закупки признается оказание услуги по содействию участия в торгах на электронных торговых площадках (44-ФЗ, 223-ФЗ). Подтверждением опыта участника по оказанию услуг (выполненных работ), аналогичных предмету закупки, служат копии исполненных договоров (контрактов, соглашений), включая все листы, а также копии всех актов сдачи-приемки оказанных услуг (выполненных работ), подтверждающих их оказание (выполнение) в полном объеме в соответствии с условиями таких договоров (контрактов, соглашений).

Участником ООО «КОНТРАКТ ПЛЮС» для участия в закупке предоставлено в качестве подтверждения своего опыта 4 договора (контракта):

1. Договор № 146/2020 от 19.03.2020;
2. Договор № 379573 от 10.08.2020;
3. Договор № 394362 от 19.03.2021;
4. Договор №39781 от 12.05.2021.

Вместе с тем, по договору №39781 от 12.05.2021 выполнены работы «на оказание услуг по разработке и созданию дистанционного курса и методических материалов для обучения по участию в государственных и муниципальных закупках», что не соответствует требованию к предмету договора, предъявляемому в разделе №2 порядка оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений Заказчика.

Согласно установленным критериям оценки опыта участников, Заказчиком неправомерно принят к оценке договор №39781 от 12.05.2021, предмет которого не соответствует предмету закупки, что противоречит требованиям документации и прямо влияет на результат подсчёта баллов по критерию «Наличие опыта по оказанию услуг (выполнению работ), аналогичных предмету закупки» и итоговуцю оценку по указанному критерию.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком порядка оценки по критерию оказание услуг (выполненных работ), аналогичных предмету закупки представленного ООО «КОНТРАКТ ПЛЮС» договора №39781 от 12.05.2021, ввиду его е соответствия аналогичности предмету закупки.

При таких обстоятельствах заказчиком - ГАУ ВО «Мой бизнес» - в лице комиссии в составе: К. А.В., З. О.А., П.А.С., Ч.Л.В. при оценке заявок нарушены требования ч. 1 ст. 2, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Соответствующий довод жалобы признается обоснованным.

3. В силу ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Аналогичным образом, согласно п. 22.3 Положения, договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В силу правовой позиции, представленной в п. 15 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) заключение договора по результатам закупки до истечения десятидневного срока обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии (часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны заказчика.

Согласно пунктам 3, 4 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно; никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из ожидаемого поведения любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное (пункт 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - постановление N 25)).

Сама по себе возможность оперативного оспаривания закупки требует от добросовестных заказчика и победителя закупки ожидания истечения срока на обжалование, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Заключение заказчиком в такой ситуации договора с победителем закупки свидетельствует о заведомо недобросовестном поведении, в силу чего, на основании статьи 10 и части 2 статьи 168 ГК РФ, заключенный ими договор является

ничтожным.

В рамках рассмотрения жалобы установлено, что заказчиком по результатам закупки № 32110434858 с ООО «КОНТРАКТ ПЛЮС» 26.07.2021 был заключен договора № 403389.

Днём размещения итогового протокола по закупке - протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений в электронной форме № 32110434858-01 является 14.07.2021.

В соответствии со ст. 193 ГК РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Крайний срок обжалования действий заказчика, соответствующий десятидневному мораторию, указанному в ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках, приходится на 26.07.2021, соответственно, договор по итогам закупки мог быть заключен заказчиком не ранее 27.07.2021.

Таким образом, заказчиком нарушен допустимый срок заключения договора по результатам закупки № 32110434858.

Смысл правовой нормы, установленной в ч. 15 ст. 3.2. Закона о закупках, состоит в защите права участников на обжалование возможных нарушений процедуры закупки со стороны заказчика. Заключив договор в период действия ограничения, заказчик нарушил требования ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

Жалобу заявителя следует признать обоснованной.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При решении вопроса о необходимости выдачи организатору торгов предписания в целях устранения допущенного нарушения комиссией установлено, что 26.08.2021 заказчиком с победителем закупки был заключен договор № 403389, что исключает возможность выдачи предписания.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью общества с ограниченной ответственностью «ОТС-42» (ИНН 4205265118, адрес регистрации: 650992, г. Кемерово, пр. Советский, строение 2\8, помещение 31) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения

Волгоградской области «Мой бизнес» (ИНН 3435901976, КПП 344301001, ОГРН 1093435004002, адрес регистрации: 400012, Волгоград, пр-т им. Г.К. Жукова, д.3 оф. 108) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание комплексной услуги по содействию участия субъектов малого и среднего предпринимательства в торгах на электронных торговых площадках (44-ФЗ, 223-ФЗ) (проведение обучающих мероприятий / консультация / содействие в размещении на электронных торговых площадках) (извещение № 32110434858 опубликовано на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru)) обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим требования ч. 1 ст. 2, ч. 6 ст. 3, ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.