УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу: № 072/07/18.1–8/2024

20.02.2024 г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	"...-..."	Заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок;
Члены комиссии:	"...-..."	Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;
	"...-..."	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 072/07/18.1–8/2024 по жалобе "...-..." (далее – "...-...", Заявитель) на действия "...-..." (далее – "...-...", Заказчик) при проведении запроса предложений на поставку мясных продуктов питания (реестровый номер закупки: 32413199285), далее также – Закупка,

с участием:

Генерального директора "...-..." "...-..." на основании Приказа от 25.03.2021 № 2;

Директора "...-..." "...-..." на основании Приказа от 01.08.2023 №202-к;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) поступила жалоба "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса предложений на поставку мясных продуктов питания (реестровый номер закупки: 32413199285).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Заявитель в содержании жалобы выражает несогласие с действиями (бездействиями) закупочной комиссии Заказчика, выразившихся в:

1. не размещении на сайте ЕИС Протокола вскрытия заявок,

2. отсутствии в Протокол рассмотрения заявок сведений о заявке Заявителя, поданной на участие в Закупке в регламентированный срок,

По мнению Заявителя действия закупочной комиссии Заказчика нарушили

его права и законные интересы, а также ограничили конкуренцию.

В свою очередь, Заказчик отметил, что ранее при переговорах с сотрудником Заявителя было установлено, что Заказчиком заявка на участие в Закупке не подавалось, в связи с чем было принято решение не принимать во внимание поступившую заявку, соответственно не указывать Заявителя в Протоколе рассмотрения заявок. Относительно не размещения Протокола вскрытия заявок на сайте Закупки в ЕИС Заказчиком письменных пояснений не представлено.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Протоколом наблюдательного совета от 20.03.2023 № 5 утверждено Положение о закупке товаров, работ услуг для нужд "...-..." (далее – Положение, Положение о закупке), которое 30.03.2023 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://zakupki.gov.ru/ (далее – ЕИС).

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Подпунктом «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, ч т о Протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее – Итоговый протокол), должен содержать 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 основания 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 (также указано в п. 21.5.10 Положения).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи (далее - информация о закупке). В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Частью 12 статьи 4 Закона о закупках установлено, что Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно ч. 22 ст. 3.2 Закона о закупках, под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Как установлено материалами дела, 22.01.2024 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32413199285), Заказчиком было размещено Извещение о проведении запроса предложений на поставку мясных продуктов питания (далее – Извещение).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 29.01.2024 в 12:00.

Согласно Извещению, подача заявок осуществляется по адресу г. Тюмень, ул. Минская, д. 86, от 22.01.2024 до 29.01.2024, 12:00.

Порядок подачи заявок в Извещении не установлен.

В соответствии с доводом № 1 жалобы Заявителя, Заказчиком в ЕИС не размещён Протокол вскрытия заявок.

Пунктом 21.5.6 Положения установлено, что Протокол вскрытия заявок на участие в запросе предложений подписывается всеми присутствующими членами комиссии по закупкам непосредственно после вскрытия конвертов с заявками на участие в запросе предложений и размещается заказчиком в ЕИС не позднее чем через 3 (три) дня со дня подписания такого протокола.

Комиссией управления установлено, что в ЕИС в установленный законом о Закупках, Положением срок Заказчиком Протокол вскрытия заявок не размещен.

Представитель Заказчика письменных, устных пояснений не представил, с доводом Заявителя согласился.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком **ч. 5, 12 ст. 4 Закона о закупках**, полагает признать довод № 1 жалобы Заявителя обоснованным.

В соответствии с доводом № 2 жалобы Заявителя, Протокол рассмотрения заявок не содержит сведений о заявке Заявителя, поданной на участие в Закупке в регламентированный срок.

Ознакомившись с Протоколом рассмотрения заявок от 30.01.2024 № 32413199285 (далее также – Протокол рассмотрения заявок), Комиссией Управления не установлено среди заявок, поданных на участие в Закупке сведений о заявке Заявителя.

В заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что непосредственно за несколько минут до окончания срока подачи заявок на участие в Закупке в адрес Заказчика поступили документы от Заявителя. Ознакомившись с документами, Заказчику в ходе телефонного разговора со специалистом "...-..." стало известно, что заявка на участие в указанной закупке не подавалась, в связи с чем не стал регистрировать поступившие документы "...-..." как заявку на участие в Закупке.

В свою очередь представитель Заявителя пояснил, что их компания имеет несколько отделов и каждым отделом присваивается индивидуальный номер документа, соответственно Заказчик вёл телефонные переговоры с

сотрудником, не относящимся к отделу Заявителя, осуществившего подачу заявки на участие в Закупке.

Ознакомившись с заявкой "...-...", приложенной в материалы дела, Комиссией Управления установлено в сопроводительном листе заявки сведения об участнике, подавшем заявку на участие в Закупке, намерение участвовать в Закупке с указанием её реестрового номера, список приложенных документов (в т.ч. Ценовое предложение).

Согласно абз. 3 п. 21.5.2 Положения, Участник закупки, подавший заявку на участие в запросе предложений, вправе изменить или отозвать ее в любое время до окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений в порядке, установленном настоящим Положением и документацией о закупке.

Положением не предусмотрено, что Заказчик вправе исключить заявку из участия в Закупки.

С учётом вышеизложенного, Комиссия Управления приходит к выводу, что сам по себе звонок в компанию с целью уточнения сведений по вопросу подачи заявки "...-..." на участие в закупке, в любом случае не исключал обязанность учреждения по надлежащей регистрации и приему документов "...-..." **в качестве заявки на участие в закупке**, её дальнейшей оценке и рассмотрению с указанием соответствующих сведений о заявке в Протоколе вскрытия заявок, Протоколе рассмотрения заявок.

Таким образом, Комиссией Управления приходит к выводу, что непринятие (исключение) Заказчиком заявки Заявителя к участию в Закупки в результате повлекло за собой не указание сведений о заявке в Протоколе вскрытия заявок, соответственно отсутствию сведений о заявке Заявителя в Протоколе рассмотрения заявок, что нарушает **пп. «б» п. 5 ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках**, а также **п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках**, поскольку Заказчиком были нарушены принципы отсутствия дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки, соответственно Комиссия Тюменского УФАС России полагает признать довод № 2 жалобы Заявителя обоснованным.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации

проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии Управления установлено, что между Заказчиком и победителем Закупки 31.01.2024 заключен договор, сведения о котором опубликованы на официальном сайте Закупки в ЕИС 05.02.2024.

В силу части 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.

С учётом изложенного, обжалование действий (бездействий) Заказчика возможно любым лицом в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, до даты заключения договора по соответствующей закупке.

Вместе с тем, Тюменское УФАС России считает необходимым отметить, что согласно 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 (что также указано в абз. 4 п. 27.1 Положения).

Согласно ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что **обжалование действий (бездействия) организатора торгов**, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, **допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов** либо в случае, если предусмотрено размещение результатов

торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

По общему правилу действия (бездействие) организатора торгов подлежат обжалованию в течение 10 дней с момента подведения итогов закупки либо со дня размещения их результатов в ЕИС.

В силу части 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.

Кроме того, со дня направления уведомления, предусмотренного ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном ч. 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Таким образом, заказчик, выдерживая требование о необходимости заключения договора **не позднее десяти дней** после опубликования итогового протокола, должен учитывать, что Закон о защите конкуренции предоставляет участнику право оспорить действия заказчика **в течение десяти дней** со дня подведения итогов закупки и размещения соответствующей информации в ЕИС.

В силу ст. 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.

Как указано в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках от 16.05.2018, утв. Верховным Судом Российской Федерации, сама по себе возможность оперативного оспаривания закупки требует от добросовестных заказчика и победителя закупки ожидания истечения срока на обжалование, установленного ч. 4 ст. 18.1 названного закона. Заключение заказчиком в такой ситуации договора

с победителем закупки свидетельствует о заведомо недобросовестном поведении, в силу чего, на основании ст. 10, ч. 2 ст. 168 ГК РФ, заключенный ими договор является ничтожным.

Между тем, действия учреждения направленные на заключение договора на следующий день (31.01.2024) после опубликования итогов закупки (30.01.2024) прямым образом нарушают положения **ч. 1, 2 ст. 2, ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках**, ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции. Кроме того, указанные действия привели к тому, что на момент подачи жалобы заявителем в антимонопольный орган между заказчиком и победителем указанной процедуры уже возникли правоотношения по исполнению договора, что исключает возможность выдачи соответствующего предписания об устранении нарушения, выявленных по результатам рассмотрения жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса предложений на поставку мясных продуктов питания (реестровый номер закупки: 32413199285), **обоснованной.**

2. Признать Заказчика – "...-..." нарушившим требования **ч. 1, 2 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3, пп. «б» п. 5 ч. 14, ч. 15 ст. 3.2, ч. 5, 12 ст. 4 Закона о закупках.**

3. В адрес заказчика обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Председатель Комиссии: "...-..."

Члены Комиссии: "...-..."

"...-..."

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.