



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 066/01/18.1-4268/2022

г. Екатеринбург

10.01.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

- заказчика в лице ГАУЗ СО «Детская городская поликлиника № 13 город Екатеринбург» – *
- заявителя в лице ИП Кирпичай Елизаветы Григорьевны – *

рассмотрев жалобу ИП Кирпичай Елизаветы Григорьевны (вх. № 15647-ЭП/22 от 27.12.2022 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО «Детская городская поликлиника № 13 город Екатеринбург» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при осуществлении закупки путем проведения открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по разработке и созданию официального сайта учреждения для нужд ГАУЗ СО «ДГП № 13» (извещение № 32211906884), в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ИП Кирпичай Елизаветы Григорьевны (вх. № 15647-ЭП/22 от 27.12.2022 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО «Детская городская поликлиника № 13 город Екатеринбург» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках) при осуществлении закупки путем проведения открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по разработке и созданию официального сайта учреждения для нужд ГАУЗ СО «ДГП № 13» (извещение № 32211906884), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заявка ИП Кирпичай Елизаветы Григорьевны неправомерно отклонена от участия в закупочной процедуре по причине предоставления в составе заявки недостоверной информации. Кроме того, заявитель оспаривает положения закупочной документации.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

Комиссия отмечает, что оспариваемые заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 19.12.2022 г.

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.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, заявитель не может обжаловать указанные действия заказчика при проведении закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы заявителя в части оспаривания положений документации.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы заявителя в указанной части без рассмотрения в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье – заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, 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 ч. 20 ст. 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее по тексту – Положение 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 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное Наблюдательным советом ГАУЗ СО «ДГП № 13» (протокол № 1 от 21.01.2021 г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции № 16 от 02.09.2022 г.

01.12.2022 г. в Единой информационной системе (далее по тексту – ЕИС) размещено извещение открытого аукциона в электронной форме № 32211906884 и закупочная документация на оказание услуг по разработке и созданию официального сайта учреждения для нужд ГАУЗ СО «ДГП № 13».

Начальная (максимальная) цена договора 6 824 370.28 руб.

22.12.2022 г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок, по итогам которой составлен протокол № 32211906884-02 от 22.12.2022 г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 22.12.2022 г.

Согласно протоколу № 32211906884-02 от 22.12.2022 г. заявка ИП Кирпичай Елизаветы Григорьевны с порядковым номером 5 была отклонена от участия в закупке на основании *пп. 2 п. 67 и п. 68 Положения о закупках ГАУЗ СО «ДГП № 13», утвержденного Наблюдательным советом ГАУЗ СО «ДГП № 13» (предоставление в составе заявки недостоверной информации): отсутствие представленной в составе заявки лицензии (серия КИ 0140 номер 005902, рег. Номер 2267 от 10.12.2021 г.) на осуществлении деятельности по технической защите конфиденциальной информации, выданной в соответствии с постановлением правительства № 79, в реестре лицензий на деятельность по технической защите конфиденциальной информации на официальном сайте ФСТЭК России: <https://reestr.fstec.ru/reestr-litsenzij-tzki>.*

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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

К участникам конкурентных закупок, согласно п. 59 главы 8 «Требования к участникам закупок» Положения о закупках, заказчик обязан предъявить следующие требования:

1) соответствие участников закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Пунктом 11 «Требования к участникам закупки» раздела II «Информационная карта аукциона» закупочной документации установлены обязательные единые требования, предъявляемые к участникам закупки, в том числе, соответствие участников закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, а именно:

– наличие лицензии на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации, выданной в соответствии с постановлением правительства № 79.

Статьей 3 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее по тексту – Закон о лицензировании отдельных видов деятельности) определены, в том числе, следующие основные понятия:

1) лицензирование – деятельность лицензирующих органов по предоставлению лицензий, продлению срока действия лицензий в случае, если ограничение срока действия лицензий предусмотрено федеральными законами, оценке соблюдения соискателем лицензии, лицензиатом лицензионных требований, приостановлению, возобновлению, прекращению действия и аннулированию лицензий, формированию и ведению реестра лицензий, формированию государственного информационного ресурса, а также по предоставлению в установленном порядке информации по вопросам лицензирования;

2) лицензия – специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается записью в реестре лицензий;

3) лицензируемый вид деятельности – вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права, требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 настоящего Федерального закона и регулируемыми отношения в соответствующих сферах деятельности.

На основании п. 5 ч. 1 ст. 12 Закона о лицензировании отдельных видов деятельности, лицензированию подлежит, в том числе, деятельность по технической защите конфиденциальной информации.

Лицензия считается предоставленной с момента внесения уполномоченным должностным лицом лицензирующего органа в реестр лицензий записи о предоставлении лицензии (ч. 3 ст. 9 Закона о лицензировании отдельных видов деятельности).

Комиссией установлено, что участником закупки с порядковым номером 5 (ИП Кирпичай Елизавета Григорьевна) в составе второй части заявки представлена лицензия на деятельность по технической защите конфиденциальной информации (регистрационный номер 2267 от 10.12.2021 г.).

При этом, запись о предоставлении лицензии (регистрационный номер 2267 от 10.12.2021 г.) отсутствует в реестре лицензий на официальном сайте ФСТЭК России (<https://reestr.fstec.ru/reestr-litsenzij-tzki>). Данный факт представителем заявителя не оспаривается.

Согласно п. 19 «Основания отклонения заявки на участие в аукционе» раздела II «Информационная карта аукциона» закупочной документации по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе единая комиссия принимает решение об отклонении вторых частей заявок на участие в аукционе в следующих случаях:

1) непредоставление информации и(или) документов, предусмотренных документацией о закупке либо наличие в таких документах недостоверных сведений;

2) несоответствие информации и(или) документов, предусмотренных документацией о закупке, требованиям такой документации либо наличие в таких документах и(или) информации недостоверных сведений;

3) несоответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом пункте 11 настоящей Информационной карты либо предоставление недостоверных сведений в отношении своего соответствия данным требованиям;

2. В случае установления недостоверности сведений, содержащихся в информации и(или) документах, представленных участником закупки, установления факта несоответствия требованиям, указанным в документации о закупке, Единая комиссия отстраняет такого участника от участия в закупке на любом этапе ее проведения, в том числе в любой момент до заключения договора.

2.1. В случае выявления вышеуказанных фактов в момент рассмотрения заявок, информация об отклонении заявки участника закупки отражается в протоколах, составляемых в процессе осуществления закупки. При этом в протокол вносятся основания отклонения такой заявки с указанием положений документации, которым не соответствует такая заявка.

2.2. Если вышеуказанные факты выявлены на ином этапе закупки – в любой момент до заключения договора – единая комиссия составляет протокол отстранения от участия в процедуре закупки.

Проанализировав положения закупочной документации, Положения о закупках, Комиссия пришла к выводу о том, что заявка с порядковым номером 5 (ИП Кирпичай Елизавета Григорьевна) правомерно была отклонена закупочной комиссией, в данных действиях заказчика нарушений Закона о закупках не выявлено, ввиду чего довод жалобы не находит своего подтверждения.

Согласно второму доводу жалобы следует, что заказчиком правомерно не указано основание отклонения заявки, предусмотренное закупочной документацией открытого аукциона в электронной форме.

В силу пп. «б» п. 5 ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

5) 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:

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.

Согласно информации и документам, содержащимся в единой информационной системе, протокол № 32211906884-02 от 22.12.2022 г. не содержит указание на пункты документации рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме, предусматривающие основания

отклонения заявки с порядковым номером 5 (ИП Кирпичай Елизавета Григорьевна), что противоречит требованиям пп. «б» п. 5 ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках.

В данных действиях заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ИП Кирпичай Елизаветы Григорьевны признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ГАУЗ СО «Детская городская поликлиника № 13 город Екатеринбург» выявлено нарушение пп. «б» п. 5 ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице ГАУЗ СО «Детская городская поликлиника № 13 город Екатеринбург», оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя).
4. Обязать заказчика обеспечить явку должностного (-ых) лица, ответственного (-ых) за составление протокола № 32211906884-02 от 22.12.2022 г. (извещение № 32211906884), с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими полномочия каждого из них на совершение указанных действий, на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 этаж с объяснением по факту выявленного нарушения _____ 20 ____ г. в _____.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*