

Исх.№: б/н
от «16» июля 2021года

В Управление Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд,
дом 4, стр. 1 (вход со стороны Боярского
переулкa)

Телефон/факс: 8 (495) 784-75-05 (доб 077-100;
077-105)

E-mail: to77@fas.gov.ru

ЖАЛОБА

**на незаконные действия Заказчика при проведении аукциона в
электронной форме по признанию уклонившимся от заключения
договора (обжалованию протокола о признании ООО «КМ-
ТЕЛЕМАТИКА» от 13.07.2021 г. уклонившимся от договора)
(в порядке части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-
ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических
лиц»)**

ЗАКАЗЧИК:

Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
дополнительного профессионального образования «Академия реализации
государственной политики и профессионального развития работников образования
Министерства просвещения Российской Федерации» (ФГАОУ ДПО «Академия
Минпросвещения России»)

ЗАЯВИТЕЛЬ:

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «КМ-ТЕЛЕМАТИКА»

ИНФОРМАЦИЯ О ЗАКУПКЕ:

Наименование закупки: Разработка и ввод в эксплуатацию тренажера для
автоматизированного формирования навыков управления личностными результатами
образования «Учусь быть классным!»

Извещение: № 32110381125 от 22.06.2021 года на официальном сайте РФ –
www.zakupki.gov.ru;

Извещение на ЭТП «РТС-тендер»: № 32110381125 от 22.06.2021 года на электронной
торговой площадке «РТС-тендер», по адресу <https://www.rts-tender.ru>.

СУТЬ И ДОВОДЫ ЖАЛОБЫ:

«22» июня 2021 года г. на официальном сайте РФ – www.zakupki.gov.ru заказчиком были размещены извещение и документация аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на разработку и ввод в эксплуатацию тренажера для автоматизированного формирования навыков управления личностными результатами образования «Учусь быть классным!» (далее по тексту – Аукцион).

По результатам проведения Аукциона согласно протоколу подведения итогов Аукциона в электронной форме № 32110381125-04 от «02» июля 2021 года наша организация ООО «КМ-ТЕЛЕМАТИКА» была признана победителем.

«13» июля 2021 года Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) был размещен протокол признания участника – ООО «КМ-ТЕЛЕМАТИКА» уклонившимся от заключения договора, ссылаясь на нарушение условий представления банковской гарантии, установленных извещением об осуществлении Аукциона и документацией об Аукционе (см. протокол уклонения). Копию указанного протокола от 13.07.2021 г. о признании нашей организации уклонившейся от заключения договора прилагаем к жалобе.

Считаем, что признание нашей организации уклонившейся от заключения договора (протокол от 13.07.2021 г. о признании уклонившимися) произведено заказчиком незаконно, так как заказчиком допущены следующие незаконные действия при проведении электронного аукциона:

1. Как следует из содержания аукциона, его предметом является разработка специализированного программного обеспечения – тренажера для формирования навыков управления личностными результатами образования.

В соответствии с действующим законодательством – Федеральным законом от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" разработка программного обеспечения не требует наличия лицензии у участника закупки.

В связи с этим в пункте 2 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА (ИЗВЕЩЕНИЕ) АУКЦИОНА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» аукционной документации заказчиком указано:

18	Требования к участникам закупки	Обязательные требования: 1. Соответствие требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, а именно: - наличие лицензии: не предъявляется;
----	---------------------------------	---

Однако, в другой части документации об аукционе – пункте 6 части V «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» написано прямо противоположное требование:

6. Требования соответствия нормативным документам (лицензии, допуски, разрешения, согласования): Исполнитель должен иметь действующую лицензию на осуществление образовательной деятельности по образовательным программам дополнительного профессионального образования

То есть обращаем внимание антимонопольного органа на то, что в аукционной документации на разработку программного обеспечения установлено требование, что исполнитель должен зачем-то обладать лицензией на осуществление образовательной деятельности по образовательным программам дополнительного образования профессионального образования, которая вообще не является предметом оспариваемой закупки.

Поскольку аукционная документация содержит взаимно противоречащие друг другу требования к участникам закупки, то заказчиком при ее утверждении в этой части нарушены следующие положения действующего законодательства РФ о закупках:

- пункт 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ о закупках (установлены незаконные и взаимно противоречащие др. др. требования к участникам закупки);

- пункт 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ о закупках (принцип информационной открытости при проведении закупки, так как документация содержит взаимно противоречащую др. др. информацию в отношении требований к участникам закупки).

Посчитав указанное требование документации технической ошибкой, наша организация подала заявку на участие в данной закупке.

Однако, обращаю внимание антимонопольного органа, что при подаче заявки нами было изменено техническое предложение по техническому заданию:

- поскольку мы, как разработчик программного обеспечения, не обладаем лицензией на осуществление образовательной деятельности по образовательным программам дополнительного профессионального образования, то в заявке мы исключили данное незаконное требование в составе своего предложения. То есть предложили выполнение работ по разработке программного обеспечения на условиях, отличающихся от требований раздела V «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» аукционной документации.

Данный факт подтверждается содержанием нашей заявки на электронной площадке.

Однако, к нашему удивлению, заявка нашей организации не была отклонена комиссией заказчика, хотя они обязаны были это сделать в соответствии с требованиями подпунктов 5 и 6 пункта 4.1 раздела I аукционной документации, согласно которым:

4.6. По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме Закупочная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в аукционе в электронной форме, и признании этого лица участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в аукционе в электронной форме в случае:

- 5) несоответствия заявки участника закупки требованиям документации закупки, в том числе наличие в таких заявках предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора, начальную (максимальную) цену единицы товара, работы, услуги либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке;*
- 6) несоответствия предложения в отношении товара, работы, услуги требованиям, установленным документацией о закупке;*

После того, как нас заказчик с нарушением указанных требований аукционной документации, признали победителем электронного аукциона, в наш адрес был направлен проект договора по результатам закупки.

В силу прямого указания закона – части 29 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Таким образом, договор по результатам конкурентной закупки у субъектов малого предпринимательства заключается на условиях, предусмотренных заявкой участника закупки, с которым заключается договор.

Однако, в нарушение этой нормы закона – части 29 статьи 3.4. Закона № 223-ФЗ о закупках договор в наш адрес был направлен заказчиком с включением пункта 6 раздела V «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ», который незаконно требует от исполнителя на разработку программного обеспечения лицензии на образовательную деятельность по программам дополнительного профессионального образования и который мы исключили в составе своей заявки при подаче.

При этом тот факт, что 13.07.2021 г. заказчик в обжалуемом протоколе признал нас уклонившимся от заключения договора по другим формальным основаниям (несоответствие представленной в качестве обеспечения исполнения договора банковской гарантии требованиям документации), по нашему мнению, не влияет на квалификацию действий заказчика при направлении проекта договора и признании нас уклонившимися от заключения договора, как незаконных в связи со следующим:

1. В нарушение требований части 29 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ о закупках договор в наш адрес направлен на условиях, отличающихся от нашей заявки.
2. Направленный в наш адрес проект договора содержит незаконные требования к разработчикам программного обеспечения о наличии у них лицензии на образовательную деятельность по программам ДПО.
3. Указанное требование в направленном проекте договора о наличии у разработчика программного обеспечения лицензии на образовательную деятельность противоречит другим частям аукционной документации (пункт 18 части II), где указано, что при проведении аукциона такое требование не устанавливалось.
4. Документация об аукционе в нарушение пункта 9 части 10 статьи 4, пункта 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ содержит взаимно противоречащие др. др требования в части обязательности наличия у разработчика программного обеспечения лицензии на образовательную деятельность противоречит другим частям аукционной документации (пункт 6 раздела V прямо противоречит пункту 18 раздела II аукционной документации).

Поэтому полагаем вышеуказанные действия заказчика по направлению в наш адрес проекта договора на условиях, отличающихся от нашей заявки, и признанию нас уклонившимися от заключения договора незаконными.

Поскольку нас признали протоколом заказчика уклонившимися от заключения договора 13.07.2021 г. (копию протокола прилагаем), то 10-ти дневный срок на обжалование указанного протокола (незаконных действий заказчика по признанию уклонившимися от заключения договора) нами не пропущен.

Также обращаем внимание антимонопольного органа на то, что поскольку наша организация подавала заявку на участие в закупке, то в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона № 223-ФЗ о закупках наша организация может обжаловать любые действия заказчика при проведении данной закупки.

В связи с изложенным, руководствуясь п. 1 части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ о закупках, статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ о защите конкуренции,

ПРОШУ:

1. Рассмотреть настоящую жалобу по существу в порядке и сроки, установленные действующим законодательством Российской Федерации.

2. Осуществить проверку доводов настоящей жалобы:

- о нарушении заказчиком требований части 29 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ о закупках (в части направления нам проекта договора на условиях, отличающихся от поданной нами заявки);

- о нарушении заказчиком требований части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ (в части установления взаимно противоречащих друг другу требований к участникам закупки в документации о закупке, которые не соответствуют требованиям действующего законодательства и предмету закупки).

4. Обязать заказчика устранить допущенные нарушения законодательства путём выдачи соответствующего предписания заказчику.

ПЕРЕЧЕНЬ ПРИЛАГАЕМЫХ К ЖАЛОБЕ ДОКУМЕНТОВ:

1. Извещение о проведении Аукциона, размещенного на сайте единой информационной системы (файл);

2. Аукционная документация на разработку и ввод в эксплуатацию тренажера для автоматизированного формирования навыков управления личностными результатами образования под названием «Учусь быть классным!» (файл);

3. Техническое задание. Часть V. (файл);

4. Протокол подведения итогов аукциона в электронной форме № 32110381125-04 от «02» июля 2021 года (файл);

5. Обжалуемый протокол о признании участника уклонившимся от заключения договора от «13» июля 2021 года (файл);

6. Копия проекта договора, направленного в наш адрес заказчиком, посредством электронной площадки.