

РЕШЕНИЕ

Дело № 021/07/3-1438/2020

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 29 декабря 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 29 декабря 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России в составе:

«...»

в присутствии представителя от заказчика – Акционерного общества «Дорэкс» «...»,

заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Про-нефть»:

- «...»

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Про-нефть» на документацию Заказчика - Акционерного общества «Дорэкс» (далее- АО «Дорэкс», Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на определение поставщика и заключения договора поставки нефтепродуктов (Бензин АИ-92, ДТ ЕВРО (зимнее)) среди субъектов МСП для нужд АО «Дорэкс» (108) (<https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=32009823218>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 25.12.2020 поступила жалоба ООО «Про-нефть» на документацию Заказчика - Акционерного общества «Дорэкс» (далее- АО «Дорэкс», Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на определение поставщика и заключения договора поставки нефтепродуктов (Бензин АИ-92, ДТ ЕВРО (зимнее)) среди субъектов МСП для нужд АО «Дорэкс» (108) (<https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=32009823218>).

В своей жалобе заявитель сообщает следующее.

- Указание в документации относительно предоставления договоров, аналогичных предмету закупки в виде требования и обязательного заполнения таблицы формы №1 вводит потенциальных участников в заблуждение.
- Дополнительные требования в виде наличия опыта исполнения участником закупки договоров, аналогичных предметам закупки не предоставляет дополнительных гарантий выполнения победителем закупки своих обязательств.

Поставка нефтепродуктов не требует особого опыта поставки аналогичных материалов. Товарный рынок поставки нефтепродуктов является открытым и конкурентным.

Более того, требование о наличии опыта последних трех лет - направлены на установление преимуществ отдельному лицу - обществу с ограниченной ответственностью «Партнер-нефть» (ИНН 2130156933), создана 26.06.2015.

Организация ООО «Партнер-нефть» являлось поставщиком АО «Дорэкс» по 6 договорам поставки нефтепродуктов на общую сумму свыше 100 000 000 рублей.

Включение дополнительных требований фактически также направлено на необоснованное ограничение конкуренции.

- Требование о подтверждении наличия опыта работ по предмету закупки является избыточным, поскольку отсутствие или недостаточность опыта выполнения работ по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам запроса предложений

На основании вышеизложенного, просят отменить закупку и выдать предписание.

Представитель Заказчика нарушения законодательства о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц при проведении запроса предложений не признал, указав на необоснованность доводов

заявителя и не подлежащих удовлетворению.

Изучив представленные документы, Комиссия приходит к следующему.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках устанавливает право любого участника закупки обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей 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.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования

настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке 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) (далее – официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

В части 22 статьи 3.2 Закона о закупках указано, что 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.

Согласно пункту 12.1 Положения под запросом предложений 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. Под запросом предложений в электронной форме понимается запрос предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, обеспечиваемый на электронной площадке ее оператором.

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

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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, статья 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом о закупке, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа.

Эти основания установлены в части 10 статьи 3 Закона о закупках, согласно которой, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей 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 настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

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 настоящим Федеральным законом 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 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, 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.

Перечисленные в данной норме основания обжалования действий заказчика в административном порядке соотносятся с принципом прозрачности информации о закупках.

1. Пунктом 9 части 10 статьи 4 ФЗ №223 от 18.07.2011 г «О закупках услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках) предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Таким образом, основной задачей законодательства, устанавливающего проведения закупок, является выявление в результате закупки лица, исполнение договора с которым будет в наибольшей степени отвечать целям эффективного использования своих обязательств по договору, предотвращая злоупотребление в сфере закупок.

Опыт аналогичной деятельности участника позволяет судить о его

способности выполнить объем услуг, предусмотренный закупочной документацией, в связи с чем, использование дополнительных требований к опыту в закупке является обоснованным.

В соответствии с п.6 ст. 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в положении о закупке.

Закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Дорэкс», утвержденный советом директоров АО «Дорэкс» (протокол № 19 от 27.12.2018) (далее - Положение).

Осуществление закупки товаров, работ, услуг путем проведения запросов предложений регламентируется Главой 12 и 16 Положения.

Требование о подтверждении наличия опыта закреплено п. 5.1. Положения АО «Дорэкс» о закупке, которым предусмотрено, что при проведении конкурентной закупки заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупки:

- требования к наличию опыта исполнения участника закупки договоров, аналогичных предмету закупки (с обязательным указанием в закупочной документации определения, какие именно договоры с точки зрения их предмета являются аналогичными предмету закупки).

Установленные заказчиком требования, связанные с опытом оказания аналогичных предметов закупки, в равной мере применяются ко всем участникам закупки, и следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки, и субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Дополнительные требования к участникам закупки, свидетельствующие об опыте работы на рынке, направленные на потенциальную предсказуемость надлежащей выполнимости закупки, не нарушают принципа равенства, установленный п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223, поскольку эти критерии в равной степени применимы ко всем участникам закупки.

Таким образом, поскольку требования установленные заказчиком в целях исключения риска неисполнения договора, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов.

Вышеизложенное следует из определений Верховного Суда Федерации от 11.04.2017 N 304-КГ16-17592 (вошло в Обзор суд Верховного Суда Российской

Федерации N 3 (2017), утверждений Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 12.07.2017), от 20.07.2017 № 305-КГ17-3423 (вошло в Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 5 (2017), утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 27.12.2017, далее- Обзор N 5 (2017)), от 13.10.2017 N 305-КГ17-8138, а также пункта 6 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», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

В Информационной карте запроса предложения (Извещение) (далее – Извещение) прописаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений: Комиссия принимает к оценке и сопоставлению только те заявки, которые полностью соответствуют всем требованиям документации о Запросе предложений. Оценка заявок на участие в запросе предложений будет производиться по следующим критериям:

Цена договора – 70%,

Квалификация участника – 30%.

Также заказчиком разработан рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Опыт работы» в зависимости от количества представленных договоров аренды.

Так рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «Квалификация», определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех членов закупочной комиссии, присуждаемых этой заявке по указанному критерию.

Наличие опыта поставок участником запроса предложений в электронной форме аналогичного товара в течение последних 3 лет (оценивается на основании предоставленных сведений, указанных в исполненных договорах) – до 100 баллов.

100 баллов: если участник предоставил 3 исполненных договора;

50 баллов: если участник предоставил 1-2 исполненных договора;

0 баллов: если участник не предоставил ни одного договора.

При этом учитываются полные копии заключенных и исполненных в 2017, 2018, 2019 годах договоров поставки, но не более 1 договора за каждый год, при этом цена каждого договора должна быть не менее НМЦД.

На основании результатов оценки заявок Комиссией каждой заявке относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора присваивается

порядковый номер <...> Заявке на участие, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер <...>

В случае если в нескольких заявках на участие содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других заявок на участие, содержащих такие условия.

Побеждает участник с самым высоким рассчитанным рейтингом

При этом, представитель Заказчика на заседании комиссии пояснил, что не предоставление документов, подтверждающих квалификацию участника, предусмотренных данной Информационной картой, не является основанием для отклонения заявки.

2. В рекомендуемой Форме № 1 Приложении III к документации о запросе предложений «Справка об имеющемся у участника опыте, аналогичном предмету открытого запроса предложений», заполняется только при наличии опыта (дополнительных требований указанных в документации).

Тем самым, не предоставление данной формы в составе заявки участника не является основанием для отклонения.

На основании вышеизложенного, Комиссия признает доводы заявителя необоснованными.

Руководствуясь [частью 2 статьи 18.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", [части 10 статьи 3](#) Федерального закона от 18.07.2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Чувашского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Про-нефть» на документацию Заказчика - Акционерного общества «Дорэкс» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на определение поставщика и заключения договора поставки нефтепродуктов (Бензин АИ-92, ДТ ЕВРО (зимнее)) среди субъектов МСП для нужд АО «Дорэкс» (108)

(<https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=32009823218>) необоснованной.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

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