РЕШЕНИЕ

Дело № 021/07/3-1119/2020

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 28 мая 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 02 июня 2021 года

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

"..."

В отсутствие представителя от заказчика – Акционерного общества «Дорэкс», надлежащим образом извещённых о времени и месте рассмотрения жалобы;

заявителя –общества с ограниченной ответственностью «Про-нефть» надлежащим образом извещённых о времени и месте рассмотрения жалобы;

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Про-нефть» (далее – ООО «Про-нефть», Заявитель, Общества) 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 поставку нефтепродуктов (Бензин АИ-92, ДТ ЕВРО (зимнее)) на IV квартал 2020 г. для нужд АО «Дорэкс» (75) (32009539861), 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 07.10.2020 обратилось ООО «Про-нефть» с жалобой на документацию Заказчика - АО «Дорэкс» при проведении запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку нефтепродуктов (Бензин АИ-92, ДТ ЕВРО (зимнее)) на IV квартал 2020 г. для нужд АО «Дорэкс» (75) (изв. (32009539861) (далее – запрос предложений).

Из жалобы следует, что требования, установленные в документации о запросе предложений (далее – документации) нарушают действующее законодательство, а именно:

- требование о предоставлении в составе заявки на участие в закупке паспортов качества на товар, сертификатов соответствия, паспортов безопасности ограничивает количество участников закупки;

- требование о подтверждении наличия опыта работ по предмету закупки является избыточным;

- требование о предоставлении в составе заявки декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства нарушает принципы закупочной деятельности;

-наличие у участников закупки материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке;

-установление квалификационного требования об отсутствии аффилированности;

- установление требования о предоставлении справки об отсутствии у налогоплательщика задолженности по уплате обязательных платежей в бюджет;

- в соответствии с пунктом 4 Технического задания указано, что Исполнитель должен руководствоваться требованиями Правил перевозки опасных грузов автомобильным транспортом, утвержденные приказом Минтранса России от 08.08.1995 №73. Однако приказом Минтранса России от 05.09.2016 №262 приказ Минтранса России от 08.08.1995 №73 признан утратившим силу. Кроме того в пункте 4 Технического задания указано, что Исполнитель должен руководствоваться Федеральным законом от 08.11.2007 № 257-ФЗ (в редакции от 03.12.2012). Однако в настоящий момент Федеральный закон

от 08.11.2007 №257-ФЗ является актуальным в редакции от 20.07.2020.

Заявитель надлежащим образом извещенный о времени и месте рассмотрения жалобы, явку своего представителя не обеспечил.

Представитель Заказчика надлежащим образом извещенный о времени и месте рассмотрения жалобы, явку своего представителя не обеспечил.

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.

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).

Заказчиком – АО «Дорэкс» 30.09.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru. размещено извещение № 32009539861 о проведении запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку нефтепродуктов (Бензин АИ-92, ДТ ЕВРО (зимнее)) на IV квартал 2020 г. для нужд АО «Дорэкс» (75). Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 14 131 169,75 руб.

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

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.

По доводу заявителя о том, что требование о предоставлении в составе заявки на участие в закупке паспортов качества на товар, сертификатов соответствия, паспортов безопасности ограничивает количество участников закупки, комиссия установила следующее.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Подпунктом 4 пункта 21.1 Раздела II Информационной карты запроса

предложений Документации открытого запроса предложений в электронной форме на определение поставщика и заключения договора поставки среди субъектов МСП нефтепродуктов (Бензин Регуляр АИ-92, ДТ ЕВРО (зимнее)) на IV квартал 2020 г. для нужд АО «Дорэкс» (75) (далее – Извещение) установлено, что во второй части заявки Исполнитель в обязательном порядке должен предоставить документы, подтверждающие право участника закупки на поставку товара, производителем которого он не является, и предоставление гарантий качества товара. Подтверждающими документами являются (копии):

- паспорт на Товар и (или) сертификат соответствия и (или) декларация о соответствии, выданные уполномоченным органом и заверенные печатью и подписью Поставщика;

-протокола испытаний на товар выданные уполномоченным органом и заверенные печатью и подписью Поставщика (не менее 2 показателей) .

Вместе с тем согласно статье 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт, сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать, не приобретая соответствующий товар, при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: паспорт на Товар, сертификат соответствия, декларацию о соответствии, протокола испытаний на товар.

Учитывая изложенное, требование об обязательном представлении в составе заявки участника документов, указанных в подпункте 4 пункта 21.1 Документации, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанный в Документации товар.

Кроме того, в отсутствии обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия, возможность участников закупки подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц.

При этом Закон о закупках не устанавливает обязанность участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке, при заполнении заявки на участие в закупке.

Таким образом, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, об обоснованности довода заявителя, а в действиях Заказчика нарушения требования пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

По доводу Заявителя о том, что требование о подтверждении наличия опыта работ по предмету закупки является избыточным, комиссия Чувашского УФАС России установила следующее.

Пунктом 12.7.5 Положения предусмотрено, что заявки на участие в запросе предложений, поданные участниками закупок, в отношении которых принято решение о допуске к участию в запросе предложений, подлежат оценке и сопоставлению в соответствии с критериями и порядком, установленными документацией о проведении запроса предложений.

В соответствии с пунктом 6.3 Положения при проведении запроса предложений Заказчик, Организатор вправе установить в качестве критерия один (цена договора) или несколько критериев оценки заявок на участие.

В пункте 5.1. Положения установлено, что при проведении конкурентной закупки заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупки:

1. требования к квалификации сотрудников участника закупки, привлекаемых к исполнению договора, или лиц, привлекаемых к исполнению договора участником закупки на основании гражданско-правовых договоров, в частности требования к наличию необходимого уровня образования, навыков и (или) знаний, необходимых для исполнения договора;

2. **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);

3. требования к наличию у участника закупки машин, оборудования, иного имущества, в том числе недвижимого, необходимого для

исполнения договора. При этом не допускается устанавливать требования о наличии имущества, использование которого в процессе исполнения договора, заключаемого по результатам закупки, не подразумевается закупочной документацией и (или) существом работ, услуг, являющихся предметом закупки;

4. наличие необходимых лицензий и/или свидетельств о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора.

5. наличие необходимых сертификатов на товары в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, являющиеся предметом заключаемого договора.

В пункте 16 Информационной карты 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 выгодности 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.

Заявки участников конкурса в электронной форме, которые не соответствуют квалификационным требованиям, отклоняются.

Побеждает участник с самым высоким рассчитанным рейтингом

Данные требования к содержанию и составу заявки на участие в запросе предложения прописаны и в пункте 22.1 Извещения, согласно которому: **Вторая часть заявки** на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать сведения о данном участнике запроса предложений, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям:

1) Участник должен иметь опыт поставок аналогичного Товара по одному договору за 2017, 2018 и 2019гг., стоимостью каждого договора не менее начальной максимальной цены закупки.

Аналогичными товарами для целей настоящей закупки считаются:

- поставка нефтепродуктов (ГСМ)

Участник процедуры закупки в составе заявки должен представить:

- Полные копии заключенных и исполненных (обязательства по договору на момент подачи заявки должны быть исполнены в полном объеме в соответствии с условиями и положениями договора) 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. Договора предоставляются с товарными накладными по форме ТОРГ-12 либо иными первичными документами и документами подтверждающими факт оплаты, поставки товара.

Подпунктов 8 Пункта 21 Извещения установлено, что Участник должен

обладать профессиональной компетентностью, иметь опыт исполнения договоров на соразмерную сумму, аналогичных предмету запроса предложений, деловую репутацию, устойчивое финансовое положение, необходимые квалифицированные трудовые ресурсы. Для подтверждения данного требования требуются специальные документы, согласно требованиям п.21.1 «Информационной карты (Извещение).

В пункте 21 Извещения также указано, что **не допускаются к участию и подлежат отклонению в конкурентной процедуре закупки Участники в случае** непредставление документов, определенных документацией, а равно наличие в таких документах недостоверных (допускающих неточность) сведений об участнике закупки и о товарах, работах услугах на поставку, выполнение, оказание которых проводится закупка

Таким образом, Комиссией Чувашского УФАС России сделан вывод о том, что требование о подтверждении опыта поставок аналогичного товара является обязательным.

Однако Комиссия считает неправомерным установление в качестве оснований допуска требования об обязательном наличии у участника опыта оказания аналогичных предмету закупки услуг, так как это искусственно сужает круг потенциальных участников закупочной процедуры, что не отвечает принципам закупочной деятельности.

Кроме того, стоит отметить, что действия Заказчика, ограничивающие права участников закупки, должны носить объективный характер, быть обусловлены реальной потребностью и должны отвечать условиям рынка.

Предоставленное законом заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить Заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами. В то же самое время, такое право Заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки.

Вместе с тем Заказчик не учитывает, что подобного рода требования не могут быть установлены без соблюдения баланса частных интересов Заказчика и публичных интересов, расширения количества участников торгов, предотвращения различных злоупотреблений и недопущения ограничения конкуренции на торгах, что установлено

законодательством: Законом о защите конкуренции, в том числе Законом о закупках. При этом, не представляется возможным признать рассматриваемое требование документации соответствующим указанным принципам закупочной деятельности.

Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права может осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

В свою очередь, обоснованность ограничения конкуренции посредством установления спорных требований в документации должна быть доказана со стороны Заказчика, как равно и невозможность проведения закупки без предъявления соответствующего требования непосредственно к участнику закупки.

В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у Заказчика объективной необходимости в установлении таких требований последним не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приняла решение о признании данного довода жалобы Заявителя обоснованным, а в действиях Заказчика усматривается нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Доводу заявителя о том, что участник закупки обязан заполнить декларацию о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, комиссия признала необоснованным по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 14 «Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 при осуществлении закупки Заказчик вправе установить требование к субъектам малого и среднего предпринимательства, являющимся участниками такой закупки, о включении декларации или сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в состав заявки на участие в закупке.

В силу постановления Правительства № 1352 Заказчик размещает в единой информационной системе отчет о закупках об участии субъектов малого и среднего предпринимательства в Закупках, проводимых Заказчиком. Информация о наличии статуса субъекта малого и среднего предпринимательства, подтвержденная соответствующими документам, позволяет Заказчику обеспечивать соблюдение законодательства Российской Федерации в части требования об обязательном участии указанных субъектов в закупочных процедурах и предоставления необходимой отчетности.

Как указывалось выше, спорная закупка объявлена среди субъектов малого и среднего предпринимательства

Подпунктом 10 пункта 21.1 Извещения установлено, что Исполнитель в обязательном порядке должен предоставить сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, при условии, что он к ним относится. Вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателям или вновь созданным юридическим лицам в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" в случае отсутствия сведений в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства

- декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (Приложение №2 к Заявке).

Таким образом, декларация представляется только в том случае, если участник является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом, в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 3 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества с единственным акционером и хозяйственные товарищества, соответствующие условиям, указанным в подпункте "а" пункта 1 части 1.1 настоящей статьи (за исключением условий, установленных абзацами вторым и третьим указанного подпункта), хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства, которые были созданы в период с 1 августа текущего календарного года по 31 июля года, следующего за текущим календарным годом (далее - вновь созданные юридические лица), зарегистрированные в указанный период индивидуальные предприниматели (далее - вновь зарегистрированные индивидуальные

предприниматели), а также индивидуальные предприниматели, применяющие только патентную систему налогообложения, относятся к микропредприятиям.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" внесение сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и исключение таких сведений из указанного реестра осуществляются уполномоченным органом в следующем порядке: 2) указанные в пунктах 1 - 5, 7 и 8 части 3 настоящей статьи сведения о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным частью 3 статьи 4 настоящего Федерального закона, вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства 10-го числа месяца, следующего за месяцем внесения соответственно в единый государственный реестр юридических лиц, единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений о создании юридического лица, государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (за исключением сведений о таких юридических лицах, индивидуальных предпринимателях, деятельность которых прекращена в установленном порядке в месяце внесения соответственно в единый государственный реестр юридических лиц, единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений о создании юридического лица, государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя). Внесение в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства сведений о таких юридических лицах и индивидуальных предпринимателях осуществляется без учета условий, установленных пунктами 2, 2.1 и 3 части 1.1 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Таким образом, довод Заявителя признан необоснованным.

Относительно доводов заявителя о том, что наличие у участников закупки материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, установление квалификационного требования об отсутствии аффилированности, а также о том, что в соответствии с пунктом 4 Технического задания указано, что Исполнитель должен руководствоваться требованиями Правил перевозки опасных грузов автомобильным транспортом, утвержденные приказом Минтранса России от 08.08.1995 №73. Однако приказом Минтранса России от 05.09.2016 №262 приказ Минтранса

России от 08.08.1995 №73 признан утратившим силу. Кроме в пункте 4 Технического задания указано, что Исполнитель должен руководствоваться Федеральным законом от 08.11.2007 № 257-ФЗ (в редакции от 03.12.2012). Однако в настоящий момент Федеральный закон от 08.11.2007 №257-ФЗ является актуальным в редакции от 20.07.2020 комиссия Чувашского УФАС России считает следующее.

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. Иные действия заказчиков подлежат обжалованию в судебном порядке, о чем указано в части 9 статьи 3 Закона о закупках.

При этом право участника закупки обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг предусмотрено в пункте 9 статьи 3 Закона о закупках и не ограничено какими-либо условиями, как это определено при обращении с жалобой в антимонопольный орган.

Положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не

свидетельствуют о наделении антимонопольного органа дополнительными полномочиями. Данная норма в силу своего процедурного характера не может рассматриваться как расширяющая перечень оснований, в пределах которых антимонопольный орган обладает полномочиями по рассмотрению жалоб, а лишь допускает возможность вынесения решения по итогам рассмотрения жалобы участника закупки с учетом всех нарушений, связанных с обеспечением информационной прозрачности закупок и упомянутых в части 10 статьи 3 Закона о закупках

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процесс закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения.

Таким образом, воля законодателя не направлена на то, чтобы предоставить антимонопольному органу тот же объем полномочий по оперативному вмешательству в закупки, какими данный орган в силу части 1 статьи 99, части 1 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции обладает в отношении закупок для публичных нужд и в иных случаях, когда проведение торгов является обязательным в соответствии с законодательством.

С учетом изложенного, в рамках административной процедуры по рассмотрению жалоб участников закупки, установленной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган вправе принимать решения только по тем нарушениям, перечень которых установлен в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Данный вывод содержится в пункте 30 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 5 (2017), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 27.12.2017.

Согласно доводам изложенным в жалобе, заявитель указывает на установление в документации чрезмерных требований в документации.

При этом, установлено, что ООО «Про-нефть» заявку на участие в спорной закупке не подавало.

Ввиду того, что вышеуказанные доводы жалобы не связаны с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, а так же податель жалобы не подавал заявку, и его права как участника не нарушаются, данные доводы Заявителя признаны необоснованными.

По доводу Заявителя об установление требования о предоставлении справки об отсутствии у налогоплательщика задолженности по уплате обязательных платежей в бюджет, комиссия считает следующее.

В Главе 5 Положения установлены требования к участникам закупки.

Согласно подпункту 5.1 Положения установлено, что при осуществлении закупок путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам закупок: отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято

В соответствии с пунктом 5.4 Главы 6 Положения Заказчик вправе установить к участникам закупки иные обязательные и дополнительные требования в пределах норм закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», иных федеральных законов и нормативно-правовых актов. Дополнительные требования и документы, подтверждающие соответствие дополнительным требованиям отражаются в документации о закупке.

Пунктом 21.1 Положения предусмотрено, что Участник процедуры закупки в составе второй части заявки должен представить справку об

отсутствии у налогоплательщика задолженности по уплате обязательных платежей в бюджет, выданная не ранее чем за 30 дней до момента завершения подачи заявок.

Таким образом, комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу о том, что данное требование установлено в соответствии с Положением.

При этом представитель заявителя на заседание комиссии не явился, доказательств подтверждающих обоснованность данного довода не представил.

Таким образом, комиссия Чувашского УФАС России признает данный довод заявителя необоснованным.

На основании изложенного комиссия признает жалобу ООО «Про-нефть» обоснованной в части, а в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупка.

При этом, комиссией Чувашское УФАС России установлено, что в Единой информационной системе, 07.10.2020 14 час.52 мин. размещено решение об отмене закупки в сроки установленные Законом о закупках, а также Положением. То есть, оспариваемая документация фактически отмена заказчиком вместе с принятием решения об отмене закупки.

Таким образом, комиссия Чувашского УФАС России считает об отсутствии оснований выдачи предписания Заказчику об устранении выявленных нарушений. При этом, указывает АО «Дорэкс» о недопущении впредь нарушений законодательства Российской Федерации, которые могу привести к ограничению конкуренции.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Чувашского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Про-Нефть» на действия Закупочной комиссии 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 Регуляр АИ-92, ДТ ЕВРО зимнее) среди субъектов МСП для нужд АО «Дорэкс» (№ 32009539861) обоснованной;

2. Признать в действиях Заказчика - Акционерного общества «Дорэкс» нарушившей пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

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

2021-4397