

Дело № 9юл-23

029/07/3-136/2023

Заказчик (Организатор закупки):

АО «Аэропорт Архангельск»

163000, г. Архангельск, тер. Аэропорт Талаги, д. 8

E-mail: zakupki@arhaero.ru

Оператор электронной площадки:

ООО «Электронная торговая площадка ГПБ»

119180, г. Москва, Якиманская набережная, 2

E-mail: info@etpgpb.ru

Заявитель:

ООО «Виннер»

394019, Воронежская область, г. Воронеж, ул. Еремеева, д.22ж, оф.19

E-mail: l@winnerprint.ru

РЕШЕНИЕ

15 марта 2023 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

Цакулов В.Ю. Врио руководителя Управления - начальник отдела антимонопольного
Ю.Г. контроля и рекламы,

Члены комиссии:

Титова О.Е. Заместитель начальника отдела контроля закупок;
Романова Д.С. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции»,

в присутствии представителей от:

Заявителя: Назарьева И.Н. (доверенность от 01.03.2023 №787), Милованова С.С. (доверенность от 01.03.2023 №729);

Заказчика: Лудковой С.В. (доверенность от 26.11.2022);

06 марта 2023 года в заседании Комиссии Архангельского УФАС России объявлялся перерыв до 10:00 15 марта 2023, в связи с непредставлением запрашиваемых документов со стороны Заказчика.

УСТАНОВИЛА:

22 февраля 2023 года в Архангельское УФАС России поступила жалоба ООО «Виннер» (далее – Заявитель) на действия заказчика – АО «Аэропорт Архангельск» (далее – Заказчик), при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32312118742) на право заключения договора на изготовление и поставку посадочных талонов.

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика, в связи с несоответствием документации запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, Положению о закупках. Заявитель считает, что критерий «Единый процент снижения (скидки) к сведениям о начальной (максимальной) цене за единицу товара (работы, услуги)» установлен Заказчиком неправомерно, так как в документации отсутствует сведения о начальной (максимальной) цене за единицу товара (работы, услуги).

Указанное обстоятельство подпадает под основание для обжалования, определенное пунктом 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках»).

Заказчиком представлено возражение на жалобу от 13.03.2023 №429.

Комиссия Архангельского УФАС России согласно статье 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрела жалобу с учетом следующего.

АО «Аэропорт Архангельск» является заказчиком в понимании ФЗ «О закупках», который устанавливает общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ «О закупках», при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 статьи 2 ФЗ «О закупках» правовыми

актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 ФЗ «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.

Из вышеизложенного следует, что ФЗ «О закупках» не содержит развернутых положений, касающихся порядка проведения конкретных процедур закупок, и оставляет данные вопросы на усмотрение заказчика.

На основании статьи 2 названного Федерального закона, в Обществе принято Положение о закупках для нужд акционерного общества «Аэропорт Архангельск», утвержденное решением Совета директоров АО «Аэропорт Архангельск» (протокол от 29.09.2022 №169) (далее – Положение о закупках).

Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, иные связанные с обеспечением закупки положения.

14.02.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32312118742), и документация о закупке на право заключения договора на изготовление и поставку посадочных талонов (далее - документация о закупке).

Начальная (максимальная) цена договора – 2 000 000,00 рублей.

Заявитель в своей жалобе указывает на то, что:

- 1. документация о закупке не содержит сведений о начальной (максимальной) цене за единицу товара (работы, услуги);*
- 2. исключение Заказчиком начальной (максимальной) цене за единицу товара (работы, услуги) из критериев оценки не соответствует целям проведения закупок.*

В соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1. информационная открытость закупки;
2. равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
3. целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
4. отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления

неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 ФЗ «О закупках» в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Согласно пункту «д» части 3 статьи 8 Положения о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Пунктом 3 «Начальная (максимальная) цена Договора. Порядок формирования цены. Обоснование НМЦД» раздела 1 документации о закупке предусмотрено следующее:

«Лимит по договору – 2 000 000,00 (Два миллиона) рублей 00 копеек.

Цена Договора включает в себя все расходы Поставщика, необходимые для осуществления им своих обязательств по Договору в полном объеме и надлежащего качества, в том числе изготовление Товара по индивидуальным заказам, стоимость материалов, сырья и оборудования, используемых при изготовлении Товара, а также все подлежащие к уплате налоги, сборы и другие обязательные платежи, расходы на упаковку, маркировку, страхование, сертификацию, транспортные расходы по доставке Товара до места поставки, затраты по хранению Товара на складе Поставщика, стоимость всех необходимых погрузочно-разгрузочных работ, гарантийное обслуживание и иные расходы, связанные с поставкой Товара.

Цена Договора, заключаемого по результатам настоящей процедуры закупки, является твердой, то есть будет оставаться фиксированной в течение всего срока исполнения Договора и не может быть пересмотрена (изменена) в период исполнения Договора, за исключением случая снижения цены Договора по соглашению сторон без изменения предусмотренных Договором объема поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг и иных условий исполнения Договора.

В связи с тем, что количество поставляемого Товара в течение года невозможно определить, руководствуясь п.5.4. раздела 7 Положения о закупках для нужд АО «Аэропорт Архангельск», утвержденного решением Совета директоров АО «Аэропорт Архангельск» от 29 сентября 2022 года (протокол № 169 от 29 сентября 2022 года), Заказчик вправе установить размер сумм оплаты по договору как произведение цены единицы товара (работы, услуги) и количества товаров (работ, услуг) поставленных (выполненных, оказанных) по договору в целом либо за отчетный период действия договора (месяц, квартал, год и т.п.).

Представитель Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснил, что на основании части 1 статьи 41 Положения о закупках преискурантный (рамочный) договор применяется при закупках продукции, когда невозможно заранее определить точный объем и конкретные сроки ее поставки, но могут быть определены единичные расценки на продукцию (преискурант), а также предельная стоимость и/или предельный объем закупки продукции. Целью закупки

в рамках прејскурантного договора является получение как можно большего количества товара в пределах установленной цены, в виду того, что невозможно определить ни точный объем, ни конкретные сроки поставки. В соответствии с частью 3 статьи 41 Положения о закупках при наличии прејскурантного договора номенклатура, объемы и сроки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг определяются разнорядками/заявками/заказами/спецификациями Заказчика, направляемыми в адрес поставщика (исполнителя, подрядчика). Стоимость продукции, указываемой в разнорядке/заявке/заказе/спецификации, рассчитывается исходя из установленных договором цен за единицу (прејскурант).

Кроме того, представитель Заказчика указал на то, что Заказчик планирует заключить по итогам закупки несколько договоров, со всеми участниками закупки на сумму 2 000 000,00 рублей каждый. При этом, в Спецификации не будут закреплены цены за единицу товара. Заказчик будет в течение года подавать заявки на товары сразу всем поставщикам, узнавать действующий прејскурант цен и заказывать товар у того Поставщика, который предложит меньшую цену на момент подачи заявки Заказчиком.

Комиссия Архангельского УФАС проведя анализ Положения о закупках, документации о закупке, заслушав пояснения сторон, отмечает следующее.

Согласно части 2 статьи 41 Положения о закупках в прејскурантном договоре определяются следующие параметры:

- предмет договора;
- предельная стоимость и/или предельный объем закупки продукции;
- сведения о сроке действия договора;
- единичная цена (расценка) по каждому виду продукции, либо формула для определения такой расценки, либо ссылка на тариф, установленный государственным органом, коэффициенты, применяемые по отношению к утвержденным государственным нормативам, расценкам и т.д.;
- прочие существенные условия сделки;
- порядок взаимодействия сторон при возникновении потребности в предусмотренной договором продукции.

Следовательно, в таком договоре в обязательном порядке должно быть установлена единичная цена (расценка) по каждому виду продукции, либо формула для определения такой расценки.

Соответственно аналогичные нормы должна содержать и документация о закупке.

Как было указано выше, Заказчик в пункте 3 документации о закупке указал максимальное значение цены договора – 2 000 000,00 рублей, а также формулу для определения единичной цены (расценки) по каждому виду продукции: «размер сумм оплаты по договору как произведение цены единицы товара (работы, услуги) и количества товаров (работ, услуг) поставленных (выполненных, оказанных) по договору в целом либо за отчетный период действия договора (месяц, квартал, год и т.п.)».

Однако, в этой формуле одним из множителей является «цена единицы товара (работы, услуги)», которая в свою очередь документацией о закупке не установлена.

1. Положениями проекта договора предусмотрено следующее:
2. «3.1. Предельная стоимость поставляемого Товара составляет 2 000 000,00 (Два миллиона) рублей 00 копеек, в том числе НДС / НДС не облагается (в соответствии с заявкой участника закупки).
3. Стоимость Товара указывается в Спецификации и определяется на основании расценок Поставщика, действующих на момент подписания Спецификации.
4. Договором предусмотрен процент снижения (скидки) к прейскуранту Поставщика за единицу товара (работы, услуги) на момент подачи заявки Заказчиком – в размере ____ %.
5. Заказчик не обязуется произвести полную выборку товаров (работ, услуг), на сумму указанную в Договоре в течение срока действия Договора.
6. Стоимость Товара, согласованная Сторонами в Спецификации является твердой. В одностороннем порядке цена Товара, установленная в подписанной обеими Сторонами Спецификации, изменению не подлежит.
7. При заключении и исполнении Договора изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством или условиями настоящего Договора».

Следовательно, проектом договора предусмотрено, что в нем (в Спецификации) будут закреплены цены за единицу товара.

Это же подтверждает и таблица в Спецификации, которая содержит столбец с наименованием «Цена за единицу Товара руб. с НДС».

Однако, ни формой Заявки, ни формой Предложения о цене договора, не предусмотрена возможность или обязанность участника закупки подать свои предложения относительно цены за единицу товара.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что согласно части 7.2 статьи 3.4 ФЗ «О закупках» запрос предложений в электронной форме проводится в порядке, установленном данной статьей для проведения конкурса в электронной форме, с учетом особенностей, установленных данной статьей. При этом подача окончательного предложения, дополнительного ценового предложения не осуществляется.

Кроме того, ни Положением о закупках, ни документацией о закупке не предусмотрена возможность проведения дополнительной процедуры об уменьшения цены за единицу товара среди поставщиков, с которыми будет заключен прейскурантный договор.

Таким образом, так как у заказчика в документации о закупке установлена не начальная (максимальная) цена договора, а максимальное значение цены договора, то в дополнение к ней он обязан установить либо цену единицы товара, работы, услуги, либо формулы цены.

Установленная Заказчиком формула: «сумма оплаты по договору как произведение цены единицы товара (работы, услуги) и количества товаров (работ, услуг) поставленных (выполненных, оказанных) по договору в целом либо за отчетный период действия договора (месяц, квартал, год и т.п.)», содержит множитель – цену единицы товара (работы, услуги). В свою очередь ее невозможно определить, так как Заказчиком в документации о закупке она не установлена.

Формирование цены за единицу товара (работы, услуги) после заключения договора не предусмотрено Положением о закупке и документацией о закупке. Следовательно, Заказчиком не соблюден принцип информационной открытости закупки, так как цена за единицу товара (работы, услуги) не установлена в документации о закупке.

Следовательно, действия Заказчика нарушают нормы ФЗ «О закупках» и не соответствуют нормативно-правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

Таким образом, Заказчик нарушил пункт 5 части 9 статьи 4 ФЗ «О закупках» и пункт «д» части 3 статьи 8 Положения о закупках.

Указанное действие Заказчика содержит признаки административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Относительно второго довода Заявителя, Комиссия Архангельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно пункту «а» части 6 Положения о закупках Заказчик вправе установить в документации о закупке критерии оценки характеризующиеся как стоимостные критерии оценки:

1. цена договора;
2. цена тарифа или цена за единицу товара, работы, услуги;
3. суммартная стоимость товаров, работ, услуг;
4. иные стоимостные критерии оценки.

Так, в пункте 20 раздела 1 Документации о закупке установлен критерий оценки «Единый процент снижения (скидки) к сведениям о начальной (максимальной) цене за единицу товара (работы, услуги)» с коэффициентом значимости «30%».

В связи с тем, что Положением о закупках установлен открытый перечень стоимостных критериев оценки, следовательно, установление такого критерия оценки, как «Единый процент снижения (скидки) к сведениям о начальной (максимальной) цене за единицу товара (работы, услуги)» не противоречит нормам Положения о закупках.

Представитель Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснил, что целью закупки является получение как можно большего количества товара в пределах установленной цены, в виду того, что невозможно определить ни точный объем, ни конкретные сроки поставки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с частью 13 статьи 3 ФЗ «О закупках» рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Виннер» обоснованной в части первого довода.
2. Признать Заказчика нарушившим пункт 5 части 9 статьи 4 ФЗ «О закупках» и пункт «д» части 3 статьи 8 Положения о закупках.
3. Заказчику, закупочной комиссии, созданной Заказчиком, оператору электронной площадки – ООО «Электронная торговая площадка ГПБ», выдать предписание об устранении выявленных нарушений ФЗ «О закупках».
4. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Архангельской области в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии Ю.Г. Цакулов

Члены Комиссии О.Е. Титова

Д.С. Романова