

## РЕШЕНИЕ № 023/07/3-5531/2020

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

19 ноября 2020 г.  
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии представителя Заявителя – ООО «Кубанская группа» (далее – Заявитель), при участии представителя Организатора торгов ПАО «Газпром» (далее – Организатор торгов), при участии представителя Заказчика ООО «Лечебно – оздоровительный комплекс «Витязь» (далее – Заказчик) рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора поставки товаров (мясо, мясо птицы, яйца, мясопродукты, рыба, рыбные консервы, морепродукты, копчености) для нужд ООО «ЛОК «Витязь» (извещение № 32009510472 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на

действия Организатора торгов при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора поставки товаров (мясо, мясо птицы, яйца, мясопродукты, рыба, рыбные консервы, морепродукты, копчености) для нужд ООО «ЛОК «Витязь» (извещение № 32009510472 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России [www.krasnodar.fas.gov.ru](http://www.krasnodar.fas.gov.ru).

Рассмотрение жалобы состоялось 19.11.2020 года в 12:30 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок проведения торгов, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении жалобы, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром (далее - Положение), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Газпром» № 3168 от 19 октября 2018г. (с изменениями, утвержденными решением Совета директоров ПАО «Газпрпом» № 3337 от 19.11.2019г.).

21 сентября 2020г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32009510472 о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора поставки товаров (мясо, мясо птицы, яйца, мясопродукты, рыба, рыбные консервы, морепродукты, копчености) для нужд ООО «ЛОК «Витязь».

Начальная цена 45 532 172,20 руб.

Дата начала срока подачи заявок 21.09.2020 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок 30.09.2020 в 10:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) 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 пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 1.2.35 Положения, маркетинговые исследования – способ неконкурентной закупки, при котором, Заказчик выбирает наиболее выгодные для себя условия исполнения договора из числа предложенных участниками закупки в соответствии с документацией о маркетинговых исследованиях в электронной форме (запросом о возможности осуществить поставку товаров (выполнить работы, оказать услуги), заказом, направляемым потенциальным поставщикам (подрядчикам, исполнителям) путем размещения в специализированных информационных системах или на Интернет-платформах).

Право выбора способа неконкурентной закупки возложено на Заказчика, ограничений в выборе способа такой закупки, кроме соответствия положению о закупке, Законом о закупках не установлено.

Согласно пункту 6.8.9 Положения маркетинговые исследования могут быть выбраны в случае, если проводится закупка товаров, работ, услуг, участниками которой могут быть только субъекты малого или среднего предпринимательства.

Согласно пункту 18.1 Положения о закупках закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных настоящим Положением торгов (конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок) в электронной форме, а также иных способов неконкурентных закупок.

Вместе с тем, пункт 15.13 Положения устанавливает особенности проведения маркетинговых исследований, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно п. 4 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 РФ от 11.12.2014 № 1352 (далее - Постановление № 1352), закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства можно осуществлять любым способом, предусмотренным положением о закупке заказчика.

Так, п.п. «б» п. 4 Постановления № 1352 установлено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом, торгов, иных способов закупки участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства

Вместе с тем, законом и указанным постановлением Правительства РФ не установлены требования к форме проведения неконкурентных закупок только среди малого и среднего предпринимательства, тем самым предоставляя право Заказчику самостоятельно определить способ такой закупки.

Согласно пояснениям Организатора торгов, довод Заявителя о нарушении в балльной оценке его заявки при определении результатов закупки, не состоятелен.

Согласно документации о закупке в рамках оценочной стадии проводится оценка и сопоставление заявок, а также их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика в соответствии с требованиями Раздела 2 «Оценка и сопоставление Заявок Участников» Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников», учитывая установленные в нем критерии.

В разделе 2 Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников» указаны как стоимостной, так и нестоимостной критерии оценки заявок участников закупки. Стоимостной критерий рассчитывается по формуле:

$$B = 10 * (N_{min}/N_i)$$

где:

$N_{min}$ - минимальная цена Заявки Участников без НДС.

$N_i$  -цена Заявки оцениваемого Участника без НДС.

Для каждого критерия указан коэффициент весомости (Т). Конечная балльная оценка по каждому критерию (V) определяется как произведение оценки на указанный коэффициент (Т x S). Общая

оценка заявки участника определяется как сумма соответствующих итоговых оценок по всем критериям (V).

Итоговая оценка заявки участника выводится как арифметическая сумма оценок всех вышеуказанных критериев.

По стоимостному критерию заявке Заявителя начислено 59,45 баллов.

Так, согласно пояснений Организатора торгов расчет заявки Заявителя по нестоимостному критерию оценки равен:

- опыт выполнения поставок товаров;
- финансовое состояние и обеспеченность финансовыми ресурсами;
- наличие сертификата менеджмента качества;
- наличие сертификата соответствия СДС ИНТЕРГАЗСЕРТ на продукцию;
- условия гарантийного обслуживания;
- статус Участника;
- наличие документально подтвержденных гарантий поставок.

Всего по нестоимостному критерию начислено 12,51. баллов.

Итого - 71,96 балла и второй порядковый номер.

Установленные в документации о закупке критерии оценки применяются одинаково ко всем участникам. При этом несоответствие одному или нескольким критериям оценки не создает барьеров к допуску к участию в закупке, поскольку не является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

Согласно пояснениям Организатора торгов, заказчик отдает большее предпочтение ценовому критерию оценки. При этом учитывается и нестоимостной критерий оценки.

По итогам закупки выбран победитель с самым низким коммерческим предложением. В методике анализа и оценки заявок на участие в маркетинговых исследованиях прямо установлено соотношение стоимости критерия (60%) и нестоимостного критерия (40%) между максимально возможными оценками.

При оценке ряда нестоимостных подкритериев, составляющих нестоимостной критерий, например, таких как опыт выполнения поставок товаров подобных предмету закупки (количество договоров и отзывы к ним) учитываются следующие особенности, указанные в методике анализа и оценке заявок участников:

- стоимости заключенных договоров в размере более 20% от начальной (максимальной) цены договора (далее-НМЦД) для каждого представленного в заявке договора в 2019 и 2020 годах отличались друг от друга, ввиду различной НМЦД для каждого года закупки, а также ввиду наличия отличий в номенклатурных группах товара, предусмотренных Техническим заданием для закупки 2019 и 2020 годов, несмотря на сегодняшний предмет закупки;
- срок заключения договора не ранее чем за три года до размещения извещения в ЕИС (соответственно за 2019 год некоторые договоры, прилагаемые к заявке, могли не попасть под соответствие указанному требованию в 2020 году. При этом, при оценке указанного подкритерия в 2019 году Заказчиком учитывались договоры, заключенные в 2016 году, которые согласно методике анализа оценки заявок участников, не должны учитываться при оценке.)

Вместе с тем, согласно ч.6 ст. 106 Закона о контрактной системе рассмотрение жалобы не осуществляется в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе, в запросе предложений, окончательных предложений в соответствии с указанными в пунктах 3 и 4 части 1 статьи 32 настоящего Федерального закона критериями оценки этих заявок, окончательных предложений.

Таким образом, довод жалобы в отношении результатов оценки заявок на участие в закупке не может быть предметом рассмотрения комиссии Краснодарского УФАС России.

Довод Заявителя о несоответствии содержания протокола подведения итогов закупки требованиям Закона о закупках не состоятелен. Заявитель считает, что в итоговом протоколе не раскрыто содержание балловой оценки.

Принцип информационной открытости закупки в законе носит конкретный характер, его содержание определено в ст. 4 Закона о закупках, регламентирующей информационное обеспечение закупки. В ней определяются состав информационных документов и материалов, требования к ним, порядок размещения их в ЕИС и объем публикации сведений.

Вместе с тем, законодатель, поделив закупки на конкурентные и неконкурентные, в свою очередь, разделил и степень открытости самой процедуры закупки в зависимости от ее вида.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках подлежит размещению извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных ч. 15 и 16 данной статьи.

Вместе с тем, в отношении неконкурентной закупки закон аналогичных требований не содержит.

Порядок проведения неконкурентной закупки в форме маркетинговых исследований урегулирован главой 15 Положения о закупках.

В соответствии с п. 15.10.1 Положения о закупках решение комиссии по маркетинговым исследованиям оформляется протоколом, в котором, помимо общих сведений о закупке (наименования предмета и способа закупки, организатора, заказчика, номера и даты извещения о проведении закупки), должны содержаться сведения: о месте, дате, времени проведения процедуры открытия доступа к заявкам участников (вскрытия заявок на участие в маркетинговых исследованиях), присвоенный в соответствии с п. 15.7.5 идентификационный номер участников (без указания наименования и места нахождения (для юридических лиц), фамилии, имени отчества, места жительства (для физических лиц) таких участников); о принятом решении, в случае принятия решения об определении лучшей заявки, указываются присвоенный в соответствии с п. 15.7.5 идентификационный номер участника и цена предложения участника, подавшего заявку на участие в маркетинговых исследованиях, признанную лучшей.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России установила, что итоговый протокол по данной закупке соответствует требованиям, предъявляемым по неконкурентным закупкам, предъявленным Положением.

Вместе с тем, Заявитель указывает на необходимость указания в итоговом протоколе цены победителя закупки с учетом налога на добавочную стоимость.

Однако, Закон о закупках, а также Положение о закупках не содержит запрета на отражение ценового предложения участника закупки, условия исполнения договора которым признаны лучшими, с учетом НДС.

Методикой анализа и оценки заявок участников предусмотрено, что сравнение цен заявок осуществляется без учета НДС, что обязательно при оценке заявок всех участников закупки во исполнения принципа равноправия Закона о закупках. Вместе с тем, НМЦД сформирована и размещена в ЕИС с учетом НДС.

Кроме того, одним из оснований для отклонения заявки на участие в закупке является наличие предложения о цене договора, превышающего установленную НМЦД с учетом НДС (пункт 19.9.10.5 Положение о закупке, пункт 2.8.2 документации о закупке).

Договор, заключенный по результатам закупки, будет содержать цену с учетом НДС.

Отражение в протоколе подведение итогов ценового предложения победителя закупки с указанием НДС не может ограничивать права и законные интересы участников в силу вышеуказанных обстоятельств и направленно в первую очередь на объективное сопоставление и отражение результата закупки с информацией о НМЦД, а также направлен на заключение договора на единообразии с механизмом определения НМЦД в документации о закупке.

Вместе с тем, маркетинговые исследования проводились в электронной форме посредством использования функционала электронной торговой площадке Группы Газпромбанка.

Механизм процесса подачи ценовых предложений в процессе уторговывания между участниками закупки предполагает, что каждое новое ценовое предложение направляется посредством функционала электронной торговой площадки всем участникам закупки как с учетом НДС, так и без учета НДС, что подтверждает соблюдение принципа открытости закупки согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 4 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что законодательство не направлено на распространение правил

конкурентных закупок, в частности по требованию к содержанию протокола, на неконкурентные формы.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 № 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 № 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;

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов не установлено нарушений порядка проведения торгов, предусмотренных частью 10 статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частями 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Кубанская группа» на действия Организатора торгов ПАО «Газпром» при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора поставки товаров (мясо, мясо птицы, яйца, мясопродукты, рыба, рыбные консервы, морепродукты, копчености) для нужд ООО «ЛОК «Витязь» (извещение № 32009510472 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.