

Заказчику –

ООО «ЭнергоТранзит»

<...>

Заявителю –

ЗАО «ВМ-ТРАСТ»

<...>

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 042/10/18.1-1154/2023

Резолютивная часть решения оглашена «05» сентября 2023 г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «08» сентября 2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждения порядка рассмотрения жалоб (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя
председателя
Комиссии:

<...> – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

<...> – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> – начальник отдела контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии представителей ООО «ЭнергоТранзит» (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу Закрытого акционерного общества «ВМ-ТРАСТ» (650510, Кемеровская область-Кузбасс, п. Новостройка, ул. Солнечная, 9; ИНН 42050006080) (далее также – ЗАО «ВМ-ТРАСТ», Заявитель) исх. б/д б/н (вх. № 7993-ЭП/23 от 28.08.2023) и материалы по жалобе № 042/10/18.1-1154/2023,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ЗАО «ВМ-ТРАСТ» на действия заказчика Общество с ограниченной ответственностью «ЭнергоТранзит» (654006, Кемеровская область-Кузбасс, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 12, оф.7; ИНН: 5406603432, ОГРН: 165476072233) (далее – ООО «ЭнергоТранзит», Заказчик) при осуществлении закупки путём проведения запроса предложений на «Выполнение работ по вырубке деревьев кустарника на территории «Центральная ТЭЦ», извещение о проведении которой было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32312680508 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), в части ненадлежащего порядка оценки и ненадлежащего порядка подтверждения участника закупки требованиям документации; осуществление закупки в форме запроса предложений, не соответствующего Закону о закупках; применение в качестве единого базиса сравнения предложений участников цены без НДС.

Уведомлением от 29.08.2023 № ТМ/7965/23 рассмотрение жалобы ЗАО «ВМ-ТРАСТ» было назначено на 05.09.2023. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заказчика и Заявителя.

05.09.2023 представитель Заявителя, надлежащим образом извещенный о дате, времени и способе рассмотрения жалобы № 042/10/18.1-1154/2023, не явился, защитника не направил. Направив дополнения документов к жалобе, а также ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей общества. Представитель Заказчика просили признать жалобу не обоснованной, направив возражения.

05.09.2023 в ходе рассмотрения жалобы № 042/10/18.1-1154/2023 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах 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 (часть 1 статьи 1 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.

- 1.
- 1.
- 1.
- 1.
- 1.

1. Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ООО «ЭнергоТранзит», утвержденным протоколом внеочередного общего собрания участников ООО «ЭнергоТранзит» № 31 от 30.11.2022 (далее – Положение о закупках), размещенным в ЕИС.
2. Согласно положения о закупках запрос предложений – способ осуществления закупок, заключающийся в процедуре исследования рыночных предложений и выбора поставщика, при которой комиссия по размещению заказа по результатам рассмотрения предложений поставщиков на основании критериев и порядка оценки, установленных в тексте запроса предложений, определяет участника запроса предложений, предложившего лучшие условия для исполнения контракта.

17.08.2023 ООО «ЭнергоТранзит» в ЕИС было размещено извещение и документация на проведение запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по Выполнению работ по вырубке деревьев и кустарника на территории «Центральная ТЭЦ» (далее – Документация).

Согласно п. 10.3 Положения о закупках закупки товаров, работ, услуг могут осуществляться следующими способами:

- конкурса в любой форме, в том числе электронной (далее – конкурс);
- открытого аукциона в электронной форме (далее – аукцион);
- запроса ценовых котировок в любой форме, в том числе электронной (далее – запрос цен);
- запроса предложений в любой форме, в том числе электронной (далее – запрос предложений);
- у единственного поставщика.

В соответствии с ч. 3.1 ст.3 конкурентные закупки осуществляются следующими

способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

Положением о закупках предусмотрены иные формы проведения запроса предложений помимо электронной. Форма подачи заявки устанавливается извещением и закупочной документацией.

Пунктом 14.2 Положения о закупках установлено, что в случае проведения запроса предложений в электронной форме, в извещении и документации о проведении запроса предложений также указывается способ электронной формы закупки, указанный в настоящем Положении (через оператора электронной площадки или путем подачи заявки на электронную почту Заказчика), и порядок проведения закупки в электронной форме.

Согласно п. 14.6 Положения о закупках для участия в запросе предложений участник закупки подает заявку на участие в срок и по форме, которые установлены в извещении и закупочной документации о проведении запроса предложений.

Проводимая ООО «ЭнергоТранзит» Закупка в форме запроса предложений содержит требования к форме подачи заявок, соответствующие Закону о закупках и Положению о закупках.

Работы по вырубке деревьев кустарника, являющиеся предметом Закупки не входят в перечень, установленный в Постановлении от 21.06.2012 № 616 «Об утверждении Перечня товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме».

Способ подачи документов, предусмотренный извещением о закупке и документации по адресу Заказчика с даты опубликования извещения и даты окончания срока подачи заявок позволяет любому потенциальному участнику направить свою заявку посредством Почты России или воспользоваться частными службами доставки.

Таким образом, довод Заявителя о том, что Заказчиком неверно определен способ проведения Закупки в виде запроса предложений не в электронной форме Закупки является не обоснованным, а в действиях ООО «ЭнергоТранзит» отсутствует нарушение ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках.

Довод Заявителя о том, что извещение и Документация не содержит сведения, о месте выполнения работ, оказания услуг, предусмотренные п. 4 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках не нашел своего подтверждения.

Так в извещении об осуществлении закупки указано место нахождения объекта «Центральная ТЭЦ»: Кемеровская область- Кузбасс, г. Новокузнецк, ул.

Коммунальная, д. 25, которое и является местом выполнения работ, что также отражено в п.3 Документации, являющейся неотъемлемой частью извещения.

В п. 3 Документации указаны следующие критерии оценки заявок и их значимость:

№ п/п	Критерии оценки заявок на закупку	Значимость критериев оценки заявок, баллы
1.	Ценовые критерии:	
1.1	Цена договора	95
2.	Неценовые критерии:	
2.1.	Форма, сроки и порядок оплаты работ	5
	ИТОГО	100

Приложение № 2.3 к Документации содержит Форму справки о наличии квалифицированного персонала.

При этом, Документация не содержит требования о заполнении формы № 2.3.

Согласно п. 10.6 Документации предложение участника закупки может быть отклонено по решению Комиссии в случае наличия фактов, подтверждающих:

- ненадлежащее выполнение обязательств по договорам, ранее заключаемым между Заказчиком и участником закупки;
- ущемление интересов Заказчика (наличие претензий, исков со стороны Заказчика, судебных решений, вынесенных в пользу Заказчика, по вопросам исполнения договорных обязательств, причинения ущерба имуществу Заказчика и т.д.);
- если предложенная в заявках цена товаров, работ, услуг превышает установленную Документацией о закупке максимальную (начальную) цену;
- в случае наличия сведений об участнике закупки в федеральном реестре недобросовестных поставщиков.

Таким образом отсутствие в заявке формы № 2.3 не является основанием для недопуска участника к закупке, а при наличии данной формы к заявке участника не влияет на результат оценки в связи с отсутствием оценки данного приложения.

Учитывая изложенное форма № 2.3 не является обязательной и не нарушает прав потенциальных участников на участие в Закупке.

Согласно п. 3 Документации начальная (максимальная) цена договора составляет

95 000 000,00 (девятьсот пять миллионов) рублей 00 копеек, без НДС.

При этом в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений будет учитываться цена без НДС. Если товары (работы, услуги) Участника конкурентной процедуры облагаются НДС, то цена за единицу товаров (работ услуг) предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену единицы товаров (работ, услуг) Заказчика за вычетом НДС, установленную в закупочной документации. При этом на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения других участников также учитываются без НДС. Цена договора является критерием.

Комиссия отмечает, что Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 ст. 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

На основании вышеизложенного, во исполнение требований ч. 2 ст. 3 Закона о закупках, при проведении Закупки победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора при проведении закупки ценовой критерий также учитывается для определения победителя закупки.

При этом, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

Из буквального толкования ч. 20 ст. 3.2, п.п. 5, 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках следует, что заказчик в документации о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения), указав при этом содержит она НДС или нет; победителем в запросе котировок признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора. При этом в Законе о закупках отсутствуют положения, позволяющие заказчику корректировать (уменьшать) предложенную участником закупки цену договора при оценке и сопоставлении заявок на участие в закупке, предоставлять хозяйствующим субъектам в зависимости от применяемой системы налогообложения преимущества при участии в закупках.

Таким образом, Заказчиком в документации неправомерно указано, что для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС, что нарушает п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках. В связи с чем Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя в данной части обоснованной.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 настоящего Федерального закона.

Рассматриваемая Закупка была отменена Заказчиком 31.08.2023 (Приказ № 209/3).

Таким образом у Комиссии отсутствуют основания для выдачи Заказчику предписания о совершении действий, направленных на устранение Заказчиком нарушений порядка проведения запроса предложений, в соответствии с полномочиями, предусмотренными п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь ст.ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ВМ-ТРАСТ» на действия ООО «ЭнергоТранзит» при осуществлении закупки путём проведения запроса предложений на «Выполнение работ по вырубке деревьев кустарника на территории «Центральная ТЭЦ», извещение о проведении которой было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32312680508, обоснованной.

2. Признать ООО «ЭнергоТранзит» нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать материалы жалобы № 042/10/18.1-1154/2023 должностному лицу Кемеровского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

В соответствии со ст. 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.