

РЕШЕНИЕ №086/07/3-2212/2023

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 16.01.2024 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 17.01.2024

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского 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:

- <.....>;

Члены комиссии:

- <.....>;

- <.....>;

в присутствии на заседании посредством онлайн-видеоконференции на заседании комиссии представителя заявителя АО <.....>;

в присутствии на заседании посредством онлайн-видеоконференции представителя заказчика АО <.....>;

рассмотрев жалобу посредством онлайн-видеоконференции АО <.....> (вх. № 13338-ЭП/23 от 28.12.2023) (далее – Жалоба) на действия АО <.....> при проведении аукциона в электронной форме на поставку топлива для реактивных двигателей (реестровый номер извещения 32313044909),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила Жалоба АО <.....> (вх. № 13338-ЭП/23 от 28.12.2023) (далее – Заявитель) на действия АО <.....> (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на поставку топлива для реактивных двигателей (реестровый номер извещения 32313044909).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В силу части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно материалам дела дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) 25.12.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 28.12.2023.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы было назначено на 16.01.2024.

Заявитель в своей Жалобе сообщает следующее.

АО <....> не согласно с итоговым протоколом № 365-ЭА/2023 от (на площадке выложен 26.12.23 г.), размещенным закупочной комиссией в ходе проведенной процедуры, в связи с нарушениями, выразившимися в признании победителем заявки № 2 с ценой договора 26 220 000,00 руб.

В соответствии с закупочной документацией Заказчик АО <....> в пункте 20 (стр. 12) прописал:

Сопоставление заявок участников осуществляется путем проведения аукциона, который

проводится по средствам ЭТП 26.12.2023 г. в 11:00 ч., (время местное).

АО <...> в момент даты и часа проведения аукциона 26.12.2023 МСК), по средствам ЭТП увидело снижение не коэффициента К 1,18 с шагом снижения мин. 0,5% и макс. 5%, заявленное ранее в документации, а НМЦК 46 000 000 руб. с шагом снижения мин. 0,5% и макс. 5%. По результатам аукциона окончательная цена опустилась до 26 220 000,00 руб. По мнению Заявителя, Заказчик АО <...> допустил несоответствие формы документации с фактическим процессом проведения процедуры, что ввело в заблуждение участников процедуры. Данная техническая ошибка Заказчика не позволила оперативно пересчитать рентабельность и финансовую состоятельность по процедуре. Никаких официальных разъяснений-оповещений, чтобы подготовить новые расчеты в адрес Заявителя не поступило. Согласно статье 18.1 Закона о защите конкуренции любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе действия (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки. Действия Заказчика, как сообщает Заявитель, попадают под статью 3 пункта 11 Закона о закупках.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, в связи с чем представил в Управление письменные возражения (вх. № 301-ЭП/24 от 15.01.2024).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в <...> (утверждено решением совета директоров <...>; протокол № 252 от 11.05.2023) (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 05.12.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора — 46 000 000,00 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке — 25.12.2023.

В соответствии с частью 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.

Пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам 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.

Следуя части 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке

На основании части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора (пункт 5); порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей (пункт 7); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Пунктом 4 «Сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), либо формула

цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.» документации о закупке указано следующее:

Максимальная цена договора составляет 46 000 000 (сорок шесть миллионов) рублей 00 копеек.

Цена за единицу товара устанавливается ежемесячно на период, равный 1 (одному) календарному месяцу и формируется по формуле, основанной на актуальных биржевых котировках СПБМТСБ:

Цена Топлива (М) = Цена СПБМТСБнпз x К, где:

Цена СПБМТСБнпз - средневзвешенное значение котировок на ТС-1 высший сорт, опубликованных на сайте АО «Санкт-Петербургская Международная Товарно-сырьевая Биржа» за период с 26-го числа месяца М2 по 25 число месяца М1 (обе даты включительно), на базисе поставка франко-вагон станции отправления, где:

М – месяц поставки,

М1- месяц, предшествующий месяцу поставки,

М2- месяц, предшествующий месяцу М1;

К – корректирующий коэффициент.

Корректирующий коэффициент является постоянной величиной на весь срок действия настоящего договора и учитывает все возможные затраты поставщика (в том числе, логистические расходы до ст. Нижневартовск-1, тариф хранения топлива в аэропорту г. Нижневартовск).

Начальное (максимальное) значение корректирующего коэффициента, используемого в формуле расчета цены единицы товара, составляет 1,18.

Пунктом 20 «Место, дата и время проведения аукциона, порядок его проведения, величина понижения начальной (максимальной) цены единицы товара («шаг аукциона»). Порядок оценки и сопоставления заявок участников и подведения итогов аукциона.» документации о закупке Заказчиком установлено следующее:

Сопоставление заявок участников осуществляется путем проведения аукциона, который проводится по средствам ЭТП 26.12.2023г. в 11:00 ч., (время местное).

Аукцион проводится путем понижения начального (максимального) значения корректирующего коэффициента установленного пунктом 4 настоящей документации, участниками, которые допущены и признаны участниками аукциона заказчиком.

При проведении аукциона его участники подают предложение о значении корректирующего коэффициента, предусматривающее снижение текущего минимального предложения о значении корректирующего коэффициента на величину в пределах «шага аукциона». Величина понижения значения корректирующего коэффициента - «шаг аукциона»: от 0,5% до 5% от начального (максимального) значения корректирующего коэффициента.

Участники подают предложения о значении корректирующего коэффициента с учетом следующих требований:

1) участник не вправе подать предложение о значении корректирующего коэффициента, равное ранее поданному этим участником предложению о значении корректирующего коэффициента или большее чем оно, а также предложение о значении корректирующего коэффициента, равное нулю;

2) участник не вправе подать предложение о значении корректирующего коэффициента, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о значении корректирующего коэффициента, сниженное в пределах «шага аукциона»;

3) участник не вправе подать предложение о значении корректирующего коэффициента, которое ни-же, чем текущее минимальное предложение о значении корректирующего коэффициента в случае, если оно подано таким участником.

Подача предложений о значении корректирующего коэффициента в ходе проведения аукциона производится неоднократно. Время приема предложений участников аукциона о значении корректирующего коэффициента устанавливает оператор ЭТП в соответствии с Регламентом ЭТП. Если в течение указанного времени ни одного предложения о более низком значении корректирующего коэффициента не поступило, аукцион автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих его проведение, завершается.

На основании результатов проведенного аукциона, заявкам участникам на участие в аукционе присваиваются порядковые номера относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора.

Заявке участника на участие в аукционе, содержащей наиболее низкое значение корректирующего коэффициента, присваивается первый номер. Участник, заявке на участие в аукционе, которого присвоен первый номер, признается победителем аукциона.

Если участником предложено значение корректирующего коэффициента, равное значению, предложенному другим участником, лучшим признается предложение о значении корректирующего коэффициента, поступившее ранее.

Если при проведении аукциона значение корректирующего коэффициента снижено до нуля, то аукцион проводится на осуществление права заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается участник, предложивший наиболее высокое значение корректирующего коэффициента за осуществление права заключить договор. Договор в этом случае заключается после перечисления победителем аукциона или участником, сделавшим следующее предложение по значению корректирующего коэффициента в случае уклонения победителя аукциона от заключения договора, на счет заказчика суммы за реализацию этого права.

Протокол проведения электронного аукциона размещается на ЭТП ее оператором в соответствии с Регламентом ЭТП. При подведении итогов аукциона, оператор ЭТП учитывает положения Постановления Правительства от 16.09.2016г. № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

По итогам проведенного аукциона комиссия составляет протокол подведения итогов аукциона. Протокол подписывается всеми присутствующими на заседании членами комиссии, в день подведения итогов аукциона и не позднее чем через три дня со дня его подписания размещается заказчиком в ЕИС.

Если при проведении аукциона начальное (максимальное) значение корректирующего коэффициента ни разу не была снижено, аукцион признается не состоявшимся.

Информация о признании аукциона несостоявшимся вносится в протокол подведения итогов аукциона. Заказчик вправе заключить договор с участником, подавшим первую по дате и времени регистрации заявку на участие в аукционе и допущенным комиссией до участия в аукционе на условиях, предусмотренных настоящей документацией и по начальному (максимальному) значению корректирующего коэффициента, или на согласованной с таким участником значению корректирующего коэффициента, но не превышающему начальное

(максимальное) значение корректирующего коэффициента, указанной в Извещении о проведении аукциона. Такой участник не вправе отказаться от заключения договора с заказчиком.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, на основании представленной Заказчиком информации о ходе аукциона от 26.12.2023, был сделан вывод о том, что, вопреки пункту 20 документации о закупке, аукцион проходил путем снижения НМЦК, а не путем понижения начального (максимального) значения корректирующего коэффициента, установленного пунктом 4 документации о закупке.

На основании изложенного, действия Заказчика, нарушившего положения документации о закупке при проведении процедуры аукциона в электронной форме на поставку топлива для реактивных двигателей (реестровый номер извещения 32313044909), не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Между тем, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было установлено, что Заказчиком на дату 10.01.2024 в 11:48 был подписан договор на поставку топлива для реактивных двигателей с победителем аукциона в электронной форме, в то время как уведомление о поступлении жалобы (исх. № ВТ/56/24 от 10.01.2023) было направлено Ханты-Мансийским УФАС России 10.01.2023 в 16:28.

На основании вышеизложенного у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют полномочия по выдаче обязательного для исполнения предписания.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО <....> (вх. № 13338-ЭП/23 от 28.12.2023) на действия АО <....> при проведении аукциона в электронной форме на поставку топлива для реактивных двигателей (реестровый номер извещения 32313044909), обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика АО <....> нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения заказчику <....> не выдавать.