

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-536/2024

14 марта 2024 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

Рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального предпринимателя Куликова Г.С.(вх. № 3731-ЭП/24 от 04.03.2024 г.) на действия заказчика Муниципального автономного учреждения г. Новосибирска «Дирекция городских парков» (далее – МАУ «Дирекция городских парков») при проведении закупки на поставку однолетней рассады для цветочного оформления парков в 2024 году (сообщение № 7360186 на сайте <...>),

в присутствии представителя индивидуального предпринимателя Куликова Г.С. – <...> (представитель по доверенности № 8 от 10.01.2024 г.),

в присутствии представителей МАУ «Дирекция городских парков» - <...> (представитель по доверенности № 5 от 24.01.2024 г.), <...> (представитель по доверенности № 49 от 30.03.2024 г.), <...> (представитель по доверенности № 26 от 07.07.2023 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба индивидуального предпринимателя Куликова Г.С. (вх. № 3731-ЭП/24 от 04.03.2024 г.) на действия заказчика Муниципального автономного учреждения г. Новосибирска «Дирекция городских парков» (далее – МАУ «Дирекция городских парков») при проведении закупки на поставку однолетней рассады для цветочного оформления парков в 2024 году (сообщение № 7360186 на сайте <...>).

Заявитель сообщает следующее.

22 февраля 2024 на сайте «ВИТРИНА ПРОДУКЦИИ И УСЛУГ НОВОСИБИРСКОЙ ОБЛАСТИ ЭЛЕКТРОННЫЙ МАГАЗИН ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ ЗАКАЗЧИКОВ» (<...>) было опубликовано извещение о проведении закупки (Закупка №7360186), участниками которого могут быть только СМП на поставку однолетней рассады для цветочного оформления парков в 2024 году.

Как указано в извещении закупка проводилась в рамках федерального закона №223-ФЗ на основании Положения о закупке заказчика.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного учреждения города Новосибирска «Дирекция городских парков», утверждённое 27.09.2023, размещено в ЕИС 03.10.2023 г.

Согласно п. 6.10.4. Положению о закупке, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) цена договора

устанавливается по соглашению сторон с учетом действующих цен и тарифов, подлежащих государственному регулированию, сметной или договорной стоимости товаров, работ, услуг контрагента заказчика, в соответствии с разделом 3.2. Положения. Заказчик осуществляет проверку расчета тарифной, сметной или договорной стоимости товаров, работ, услуг на предмет соответствия рыночным ценам.

При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с подпунктами 2, 3 пункта 6.10.3 Положения о закупке, цена договора не может превышать НМЦД сформированную в целях осуществления определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

При осуществлении закупок у единственного поставщика, в том числе закупок малого объема на сумму, не превышающую 100 000 (сто тысяч) рублей, заказчик вправе осуществлять такие закупки на конкурентной основе путем размещения информации о планируемой закупке на электронной площадке, сервис которой позволяет осуществлять закупки на конкурентной основе «Электронный магазин».

При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с подпунктом 28 пункта 6.10.3 Положения о закупке, при аренде аттракциона, Заказчик вправе указать ориентировочную цену договора, которая при исполнении договора может изменяться с учетом посещаемости аттракциона. При изменении цены договора, соответствующая информация отражается Заказчиком в плане закупок.

6.10.5. Информация о заключенном договоре по результатам закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) размещается в единой информационной системе в соответствии с положениями Федерального закона №223-ФЗ, Положением о закупке.

6.10.6. Заказчик вправе в любое время до подписания договора отказаться от проведения закупки.

6.10.7. Договор с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заключается в простой письменной форме в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации. В случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) посредством сервиса «Электронный магазин», договор может быть заключен в электронной форме.

Ознакомившись с размещенной информацией о закупке №7360186, ИП Куликовым Г.С. было подана заявка на участие с предложением цены. Указанная заявка подана и заполнена посредством функционала электронной площадки РТС Маркет, подписываемое электронной подписью и содержала все необходимые положения, требуемые заказчиком.

Вместе с тем 28.02.2024 заявка ИП Куликова Г.С. была отклонена заказчиком по основанию «в составе заявки отсутствуют документы, содержащие коммерческое предложение участника».

При этом извещение о проведении закупки не содержит требования о предоставлении коммерческого предложения именно в бумажной форме.

Податель жалобы считает указанное отклонение является не законным и

противоречащим положениям Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», а также нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленные в Федеральном законе №223-ФЗ.

Федеральным законом № 223-ФЗ в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 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.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 названного Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения устанавливаются заказчиками самостоятельно и включаются в положения о закупке.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ).

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.

Данная правовая позиция нашла отражение в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

На основании вышеизложенного податель жалобы считает, что Заказчиком при размещении Закупка №7360186 допущены нарушения статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ, и норм Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а в действиях должностных лиц Заказчика содержится состав административного правонарушения.

МАУ «Дирекция городских парков» представило следующие возражения на жалобу.

МАУ «Дирекция городских парков» (далее - Заказчик) осуществляет закупки товаров, работ, услуг в рамках Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г.

Положением о закупках Заказчика (в ред. № 10 от 13.10.2023 г.) (далее – Положение о закупке) установлены способы определения поставщика товаров, работ, услуг.

В соответствии с пунктом 4.1.7 Положения о закупке одним из способов является закупка у единственного поставщика (неконкурентная закупка) – по принципу «электронного магазина». Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) – способ закупки, в результате которого заказчиком заключается договор с определенным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) без проведения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (пункт 6.10.1. Положения о закупке).

Пунктом 6.10.3 Положения о закупке установлено, что проведение закупки у единственного поставщика осуществляется Заказчиком в случаях:

- 1) осуществление закупки товаров, работ и услуг на сумму, не превышающую 30 000 000 (тридцать миллионов) рублей (включая НДС);
- 2) Независимо от суммы закупки товаров, работ и услуг в перечисленных в Положении о закупках случаях.

Заказчиком, в соответствии с указанным положением, на площадке РТС-маркет (адрес в сети Интернет <...>) 22.02.2024 г. была размещена неконкурентная закупка № 7360186 на поставку однолетней рассады для цветочного оформления парков в 2024 году (НМЦД 860 000,00 руб.) со сроком окончания подачи заявок 28.02.2024 г. Прилагаемые к закупке документы – проект договора (Приложение № 1), содержащее в том числе описание предмета закупки.

Как следует из приведенного в проекте договора описания предмета закупки каждое наименование закупаемого товара содержит в описании слова «не более», «не менее», что подразумевает под собой, что участник закупки должен привести конкретные показатели предлагаемого к поставке товара.

Ко времени окончания подачи заявок по закупке было подано 3 заявки:

Заявки участников № 1 и № 3 признаны несоответствующими в связи с отсутствием в составе заявок документов, содержащих предложения участников в отношении предмета закупки, поскольку, как уже указывалось выше, описание предмета закупки содержит в себе характеристики с параметрами, требующими конкретизации в заявках участников.

Соответствующий протокол рассмотрения заявок был размещен заказчиком 28.02.2024 г.

С участником закупки ИП Конаревым А.С. (заявка которого была признана соответствующей, содержала всю необходимую информацию) с ценой предложения 694 450,00 руб. был заключен 05.03.24 договор, сведения о котором были размещены в ЕИС того же числа.

Согласно п. 6.10.2. Положения о закупке при выборе поставщика (подрядчика, исполнителя), с которым заключается договор по результатам закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (в том числе и при проведении закупки посредством «электронного магазина») заказчик руководствуется принципами, установленными пунктом 3.1.2. настоящего

положения, собственными предпочтениями в отношении такого выбора на основании настоящего положения о закупках.

При этом цена, предложенная участником закупки (в случае проведения закупки посредством «электронного магазина»), может не являться основным критерием при определении победителя закупки,

В данной закупке Заказчик при рассмотрении заявок руководствовался указанной выше методикой Положения о закупках, а именно заявка подателя жалобы ИП Куликова Г.С. и заявка участника ИП Кесова М.Н. были признаны несоответствующими в связи с отсутствием в составе заявок предложения, содержащего конкретные показатели предлагаемого к поставке товара, а также отсутствовали сведения о самих участниках. Таким образом, Заказчик не имел возможности определить, насколько участники поняли предмет закупки, надлежащий ли товар предлагает податель жалобы и третий участник, а также определить, имеют ли опыт данные участники в поставке аналогичного товара или смежной деятельности, какие виды деятельности ведут данные участники закупки. Характер закупаемого товара в таком количестве предполагает профессиональное занятие выращиванием рассады. В то же время действующее законодательство не предписывает Заказчикам обязанности проводить какие-либо мероприятия по выяснению того, что же имел ввиду участник закупки, участвуя в закупке без каких-либо конкретных предложений, выяснению видов деятельности участника и прочей информации. В свою очередь, от подателя жалобы в адрес Заказчика не поступало запросов на разъяснение информации о закупке.

Какой-либо дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки Заказчиком не применялось, избыточных требований не предъявлялось; Заказчик руководствовался Положением о закупках, целевым и экономически эффективным расходованием денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, как-то и предписано п 3.1.2. Положения о закупках. Поскольку учреждение является достаточно значимым в г. Новосибирске в плане определения культурного потенциала, Заказчик, также при заключении договоров ориентируется не только на возможную экономию, но в первую очередь на качество оказываемых услуг, поставляемого товара. В Положении о закупке прямо указано на то, что цена не является основным критерием при выборе поставщика. Важно качество, а не количество.

Как стало позже известно из открытых источников, ИП Куликов Г.С. неоднократно принимал участие в закупках, проводимых в рамках ФЗ № 44-ФЗ, ФЗ № 223-ФЗ, имеется ряд заключенных контрактов (более 20). Из этого следует предположить, что ИП Куликов Г. С. имеет достаточный опыт в подаче заявок, и что такое описание предмета закупки и как необходимо подавать заявку на закупку, в которой характеристики указаны со словами «не более», «не менее» должен знать; законодательство о госзакупках рассчитано на профессиональных участников. Сама по себе наиболее низкая цена не является ни гарантией победы, ни гарантией качества товара, ни надлежащим исполнением договора в целом.

Таким образом, по мнению заказчика, податель жалобы ИП Куликов Г.С. не проявил должное внимание в отношении предмета закупки, что не позволило ему стать победителем в закупке.

В рассматриваемой закупке Заказчик формировал свое решение в отношении поданных заявок в соответствии с утвержденным и действующим Положением о закупках, а также в соответствии с теми целями и задачами, которые закреплены в уставной деятельности Заказчика и возложенным на него муниципальным заданием. Основной задачей Заказчика является содержание парков г. Новосибирска в надлежащем состоянии, формирование и поддержание комфортной городской среды.

Действующее законодательство не запрещает заказчикам отказываться от заключения договора с победителем закупки у единственного поставщика, если это предусмотрено положением о закупке (данные выводы содержатся в том числе в Решении Московского УФАС России от 01.11.2023 по делу № 077/07/00-14845/2023, Решении Татарстанского УФАС России от 09.04.2021 № 04-04/4172).

Также Закон о закупках № 223-ФЗ не содержит порядок отбора поставщиков в случае проведения закупки у единственного поставщика, в том числе, порядка, регламентирующего рассмотрение заявок на участие в таких закупках. Эти условия формулирует сам заказчик, исходя из своего Положения. Таким образом, заказчик при проведении закупки у единственного поставщика, с учетом того что закупка не является конкурентной, самостоятельно определяет победителя из числа предложений, исходя из приоритета наиболее выгодного для него предложения и условий исполнения договора (Решение Ульяновского УФАС России от 22.06.2023 по делу № 073/07/3- 371/2023, Решение Якутского УФАС России от 19.04.2021 № 014/07/3-695/2021).

Кроме того, согласно части 1 статьи 18.1. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О защите конкуренции» 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 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.

Таким образом проведение закупки у единственного поставщика является прямой не конкурентной процедурой, и не подпадает под действие ч. 1 ст. 18.1 135-ФЗ. (Решение Краснодарского УФАС России от 05.06.2018 № 159-Т/2018).

На основании вышеизложенного считаю жалобу ИП Куликова Г.С. необоснованной и не подлежащей удовлетворению в полном объеме.

Кроме того, поясняю, что документы, истребуемые по 4.15 ст.18.1 ФЗ № 135-ФЗ, предоставить невозможно, так как вышеуказанная закупка проводилась как неконкурентные закупки у единственного поставщика, соответственно, торги не проводились, документация и извещение не составлялись и не публиковались ни на площадке РТС-тендер, ни какой-либо еще электронной торговой площадке, а равно и на сайте ЕИС.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

22.02.2024 на сайте «ВИТРИНА ПРОДУКЦИИ И УСЛУГ НОВОСИБИРСКОЙ ОБЛАСТИ ЭЛЕКТРОННЫЙ МАГАЗИН ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ ЗАКАЗЧИКОВ» (<...>) было опубликовано извещение о проведении закупки (Закупка №7360186), участниками которого могут быть только СМП, на поставку однолетней рассады для цветочного оформления парков в 2024 году.

ИП Куликовым Г.С. была подана заявка на участие с предложением цены. Указанная заявка подана и заполнена посредством функционала электронной площадки РТС Маркет.

Согласно протоколу рассмотрения заявок 7360186 от 28.02.2024, заявка ИП Куликова Г.С. была отклонена заказчиком в связи с тем, что в составе заявки отсутствуют документы, содержащие коммерческое предложение участника.

Согласно пояснениям заказчика, как следует из приведенного в проекте договора описания предмета закупки каждое наименование закупаемого товара содержит в описании слова «не более», «не менее», что подразумевает под собой, что участник закупки должен привести конкретные показатели предлагаемого к поставке товара.

При этом ни из условий закупки, ни из проекта договора с приложениями, ни из Положения о закупках Заказчика не следует, что участник закупки должен привести конкретные показатели предлагаемого к поставке товара. Кроме того, в представленной на обозрение заявки участника, с которым был заключен договор, также отсутствуют конкретные показатели предлагаемого к поставке товара, по позиции № 9 приложения №1 к договору отсутствует конкретный вид товара.

Довод заказчика о том, что заявка ИП Куликова Г.С. была признана несоответствующей в связи с отсутствием в составе заявок предложения, содержащего конкретные показатели предлагаемого к поставке товара, а также отсутствовали сведения о самих участниках, заказчик не имел возможности определить, насколько участники поняли предмет закупки, надлежащий ли товар предлагает податель жалобы, а также определить, имеют ли опыт данные участники в поставке аналогичного товара или смежной деятельности, какие виды деятельности ведут данные участники закупки, характер закупаемого товара в таком количестве предполагает профессиональное занятие выращиванием рассады, не может быть принят, так как в условиях закупки не предусматривалось предоставление заявки с указанием конкретных характеристик товара, конкретного наименования товара, сведений об аналогичном опыте.

Таким образом, в действиях заказчика МАУ «Дирекция городских парков» при проведении закупки на поставку однолетней рассады для цветочного оформления парков в 2024 году (сообщение № 7360186 на сайте <...>) усматривается нарушение порядка организации и проведения торгов.

В связи с тем, поскольку в настоящее время договор заключен, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу индивидуального предпринимателя Куликова Г.С. (вх. № 3731-ЭП/24 от 04.03.2024 г.) на действия заказчика Муниципального автономного учреждения г. Новосибирска «Дирекция городских парков» (далее – МАУ «Дирекция городских парков») при проведении закупки на поставку однолетней рассады для цветочного оформления парков в 2024 году (сообщение № 7360186 на сайте <...>) обоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.