

РЕШЕНИЕ №086/07/3-1297/2024

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 20.08.2024 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 23.08.2024

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 комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заявителя ООО ***;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн-видеоконференции представителя заказчика АО ***,

рассмотрев жалобу посредством онлайн-видеоконференции ООО *** (вх. № 8013/24-ЭП/24 от 09.08.2024)(далее - Жалоба),

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 ООО *** (вх. № 8013/24-ЭП/24 от 09.08.2024)(далее - Заявитель) на действия АО *** (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме поставка дизельного топлива для Филиалов № 1, 3, 4 *** (реестровый номер извещения 32413812681).

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.

Заявитель в своей Жалобе сообщает следующее.

Заявитель отклонен на основании несоответствия пп. 10.7.3.2 п. 10.7 ст. 10 Положения о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг, а также на основании того, что предложение участника превышает максимальные цены затрат, указанные Заказчиком.

С решением, указанным в протоколе подведения итогов № 32413812681 Заявитель не согласен на основании нижеследующего.

1. Заявитель полагает, что у победителя закупочных процедур имеются налоговые недоимки. ООО *** в 2024 году имело налоговые недоимки в 2024 году. В соответствии с пунктом 4.3. документации о закупке № 130, заявка участника закупки отклоняется в случае: несоответствия участника закупки требованиям к участникам закупки, установленным документацией о проведении запроса предложений. Таким образом, по мнению Заявителя, данный участник должен был отклонен Заказчиком в связи с несоответствием участником закупки установленным требованиям.

2. Заявитель сообщает, что в Положении о порядке проведения закупок товаров работ, услуг в Акционерном обществе *** отсутствует указанная статья, как основание для отклонения заявки: пп. 10.7.3.2 п. 10.7 ст. 10, в связи с чем Заявитель не может понять основания отклонения заявки.

3. Заявитель полагает, что факт не прохождения его по критерию превышения максимальной цены затрат поставщика, т.е. более 135 300 рублей является формальным поводом для отклонения заявки Заявителя, поскольку Заказчик указал НМЦК в размере 340 000 000 рублей, при этом должен был исходить из того, что НМЦК включены все затраты поставщика, в том числе затраты на транспортировку. Однако, Заказчик, отделил стоимость нефтепродуктов от затрат на транспортировку, таким образом, по мнению Заявителя, искусственно создал ситуацию, где экономически обоснованные расчеты транспортных расходов Заявителя не прошли пределы максимальной цены затрат поставщика. При этом, Заявитель полагает, что указанная максимальная цена затрат поставщика не является рыночной ценой, не соответствует минимальным затратам поставщика на транспортировку.

4. Закупочная процедура, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству. Согласно пункту 3 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении запроса предложений в электронной форме не менее чем за пять рабочих дней до дня проведения такого запроса предложений. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать пятнадцать миллионов рублей. При этом, Заказчиком указана сумма НМЦК превышающая пятнадцать миллионов рублей. Положением о порядке проведения закупок товаров работ, услуг в АО ***, превышение размера НМЦК конкурентного способа закупки, установленных нормами Федерального Закона не предусмотрено.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, в связи с чем представил в Управление письменные возражения вх. № 8299-ЭП/24, № 8303-ЭП/24 от 19.08.2024.

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 установила следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке закупок товаров, работ, услуг в Акционерном обществе *** (утверждено Решением Совета директоров АО ***; протокол от 29.09.2022 № 9/2022) (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением № 32413812681 об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 16.07.2024.

2. Начальная (максимальная) цена договора — 340 000 000,00 рублей.

3. Дата окончания подачи заявок — 26.07.2024.

4. Количество поданных заявок на участие в запросе предложений в электронной форме — 5 заявок.

Относительно довода № 1 Жалобы Заявителя, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Пунктом 4.1 документации о закупке Заказчиком установлено следующее требование к участникам закупки:

– отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было установлено, что во исполнение указанного выше требования документации о закупке победителем запроса предложений в электронной форме в составе заявки была представлена Справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, плательщиком страховых взносов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов согласно которой компания не имеет неисполненную обязанность по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, подлежащих уплате в соответствии с законодательством о налогах и сборах.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не нашла подтверждений в заявленных в доводе № 3 Жалобы Заявителя нарушений положений документации о закупке, Положения о закупке и Закона о закупке, на основании чего довод № 1 Жалобы Заявителя не может быть признан обоснованным.

Касаясь довода № 2 Жалобы Заявителя, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание на скриншот указанного подпункта при отклонении закупочной комиссией Заказчика заявки Заявителя, созданный на основании представленного Заказчиком файла Положения о закупках в формате pdf ниже:

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу об отсутствии подтверждения изложенного довода № 2 Жалобы Заявителя.

В соответствии с протоколом № 32413812681 от 26.07.2024 подведения итогов закупочная комиссия Заказчика отклонила заявку Заявителя ООО *** на основании несоответствия подпункту 10.7.3.2 пункта 10.7 статьи 10 Положения о закупках:

Несоответствие заявки на участие в запросе предложений требованиям к заявкам, установленным документацией о проведении запроса предложений:

1) предложение участника закупки превышает максимальные цены затрат, установленные за единицу, согласно приложению 1.1 к документации (абзац 9 пункт 14 Документации).

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.

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.

Согласно части 6 статьи 3, пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки с учетом требований Закона о закупках, положения о закупке.

При этом в соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Учитывая изложенное, заказчики самостоятельно устанавливают требования к участникам закупок, а также требования к содержанию, оформлению и форме документов в составе заявки с учетом положений Закона о закупках, положения о закупках, при этом такие требования не должны приводить к необоснованному ограничению количества участников закупки.

В соответствии с абзацем 9 пункта 14 документации о закупке предоставление Заявки на участие в конкурсе с ценой, превышающей размер начальной (максимальной) цены договора, установленный настоящей Документацией о закупке, является основанием для отклонения Заявки на участие в конкурсе.

На основании представленного Заказчиком в письменных возражениях сравнения установленных максимальных цен затрат и предложенных цен затрат в составе заявки Заявителем, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее:

Адрес поставки	Наименование нефтепродукта	Объем поставки, т	Затраты на транспортировку ("З") с НДС, руб./т	Предложение заявителя
Филиал №1				
***	ДТ-Л-К5*	300	6 000,00	8 612,14
	ДТ-З-К5**	425	6 000,00	8 607,42
	ДТ-А-К5***	15	6 000,00	3 661,29
***	ДТ-Л-К5*	50	8 000,00	8 612,14
	ДТ-З-К5**	200	8 000,00	8 607,42
	ДТ-А-К5***	15	8 000,00	3 661,29
***	ДТ-Л-К5*	100	5 000,00	8 612,14
	ДТ-З-К5**	200	5 000,00	8 607,42
	ДТ-А-К5***	15	5 000,00	3 661,29
Филиал №3				
***	ДТ-Л-К5*	320	2 500,00	8 612,14
	ДТ-З-К5**	630	2 500,00	8 607,42
	ДТ-А-К5***	15	2 500,00	3 661,29
***	ДТ-Л-К5*	90	7 000,00	8 612,14
	ДТ-З-К5**	165	7 000,00	8 607,42
	ДТ-А-К5***	15	7 000,00	3 661,29
	ДТ-Л-К5*	90	3 300,00	8 612,14
	ДТ-З-К5**	165	3 300,00	8 607,42

***	ΔТ-А-К5***	15	3 300,00	3 661,29
	ΔТ-А-К5*	40	4 200,00	8 612,14
***	ΔТ-З-К5**	150	4 200,00	8 607,42
	ΔТ-А-К5***	10	4 200,00	3 661,29
	ΔТ-А-К5*	40	5 500,00	8 612,14
***	ΔТ-З-К5**	150	5 500,00	8 607,42
	ΔТ-А-К5***	10	5 500,00	3 661,29
Филиалу №4				
	ΔТ-А-К5*	370	3 600,00	8 612,14
***	ΔТ-З-К5**	915	3 600,00	8 607,42
	ΔТ-А-К5***	45	3 600,00	3 661,29

На основании выше установленного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к следующим выводам.

В пункте 10.7.3 Положения о закупках, пункте 4.3 документации о закупке указаны следующие основания отклонения заявок участников закупки:

10.7.3. Заявка Участника закупки отклоняется комиссией по осуществлению закупок при рассмотрении в следующих случаях:

10.7.3.1. Несоответствия Участника закупки требованиям к Участникам закупки, установленным документацией о проведении запроса предложений.

10.7.3.2. Несоответствия заявки на участие в запросе предложений требованиям к заявкам, установленным документацией о проведении запроса предложений.

10.7.3.3. Несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документации о проведении запроса предложений.

10.7.3.4. Непредставления (при необходимости) обеспечения заявки в случае установления требования об обеспечении заявки.

10.7.3.5. Предоставления в составе заявки заведомо недостоверных сведений, намеренного искажения информации или документов, входящих в состав заявки.

10.7.3.6. Подача двух и более заявок от одного Участника при условии, что ранее поданные заявки не отозваны.

10.7.4. В случае установления недостоверности сведений, содержащихся в заявке, несоответствия Участника закупки требованиям документации о проведении запроса предложений такой Участник закупки отстраняется от участия в проведении запроса предложений на любом этапе его проведения.

10.7.5. Отклонение заявки на участие в запросе предложений по иным основаниям, не указанным в пунктах 10.7.3 и 10.7.4 Положения, не допускается.

В соответствии с разделом 4 документации о закупке порядок, место подачи заявок на участие в закупке: заявка с прилагаемыми документами подаётся в электронной форме. Порядок подачи, приёма заявок на электронной торговой площадке ЭТП ГПБ (далее – ЭТП) [https://etp.gpb.ru./](https://etp.gpb.ru/) определяется правилами данной ЭТП.

К рассмотрению принимаются только те заявки, которые предоставлены в порядке, месте и сроки, установленные документацией о закупке.

Заявка должна содержать наименование товара, конкретные показатели товара (Приложение № 4 к заявке), указание на товарный знак (при наличии), предусмотренного Техническим заданием (Приложение № 1 к документации о закупке). Предлагаемая начально-максимальная цена единицы товара не должна превышать начально-максимальную цену единицы товара, установленную Приложением № 1.1 к документации о закупке.

Однако, в нарушение установленных требований Заказчика, Заявителем были предложены превышающие максимальные цены затрат, установленные за единицу, согласно Приложению № 1.1 к документации о закупке.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что закупочной комиссией Заказчика не было допущено нарушений положений документации о закупке, Положения о закупках и Закона о закупках в части отклонения заявки Заявителя по причинам и основаниям изложенным выше, а значит довод № 2 Жалобы заявителя является необоснованным.

Касаясь довода **№ 3** Жалобы Заявителя, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает следующее.

ФАС России в письме от 22.09.2022 № ДФ/87946/22 указала, что жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок 26.07.2024, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 09.08.2024.

В соответствии с частью 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, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядок законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно 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.

Спорные положения Документации, которые, по мнению Заявителя, являются необоснованными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки на условиях Документации.

Заявитель, будучи участником, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

При указанных обстоятельствах у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют полномочия по рассмотрению довода № 3 Жалобы Заявителя, касающихся обжалования спорных положений документации о закупке.

Относительно довода № 4 Жалобы Заявителя Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание на следующее.

Запрос предложений в электронной форме поставка дизельного топлива для Филиалов № 1, 3, 4, АО *** (реестровый номер извещения 32413812681) был проведен Заказчиком способом запроса предложений в электронной форме, порядок проведения которого регламентируется разделом 10 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 10.2.1 раздела 10 Положения о закупках при проведении запроса предложений в электронной форме Заказчик не менее чем за семь рабочих дней до дня проведения такого запроса размещает извещение о проведении запроса предложений в электронной форме и документацию о проведении запроса предложений, проект договора в Единой информационной системе, на официальном сайте Единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Днем проведения запроса предложений является день окончания подачи заявок Участниками закупки.

Таким образом Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что проведение запроса предложений в электронной форме поставка дизельного топлива для Филиалов № 1, 3, 4 АО *** (реестровый номер извещения 32413812681) осуществлялось Заказчиком не только среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

На основании вышеизложенного, учитывая, что требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, а также в связи с тем, что Заявитель, подав заявку на участие в закупке, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями документации о закупке, чем подтвердил, что условия проведения запросов предложений в электронной форме ему ясны и понятны.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о признании довода № 4 Жалобы Заявителя необоснованным.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО *** (вх. № 8013/24-ЭП/24 от 09.08.2024) на действия АО ***» при проведении запроса предложений в электронной форме поставка дизельного топлива для Филиалов № 1, 3, 4 АО *** (реестровый номер извещения 32413812681), необоснованной.