

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего – заместителя руководителя Хабаровского УФАС России, начальника отдела контроля закупок, членов Комиссии: – начальника отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей от:

- ООО «ДВ-Ойл», ООО «Межрайтопливо» - о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом, подключение к видеоконференцсвязи не обеспечили,

рассмотрев жалобу ООО «ДВ-Ойл», материалы дела №8-01\127 (027/01/18.1-524/2020),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «ДВ-Ойл» на действия межмуниципального (межрайонного) общества с ограниченной ответственностью по централизованной поставке топлива «Межрайтопливо» (далее - ООО «Межрайтопливо») при проведении запроса предложений №14 на поставку нефтепродуктов в 2020 году для выработки электрической энергии для социальных нужд муниципальных районов Хабаровского края (извещение №32009048186).

Как следует из жалобы, заказчиком неправомерно выбран способ закупки в форме запроса предложений, срок подачи заявок на участие в закупке в связи с внесением изменений в документацию о закупке необоснованно не продлевался, чем нарушены требования Положения о закупках товаров, работ, услуг заказчика, а также Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

Из представленных ООО «Межрайтопливо» пояснений от 21.04.2020 №01-17/710 следует, что способ проведения закупки соответствует положению о закупках заказчика, ООО «ДВ-Ойл» заявку на участие в закупке не подавало, в связи с чем его жалоба рассмотрению не подлежит.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при

организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги 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» (далее – Закон о закупках).

Действия (бездействие) 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, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с пунктами 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности,

места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

В силу части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего закона.

При осуществлении закупки, за отдельными исключениями, в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе 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 частями 15 и 16 настоящей статьи (часть 5 статьи 4 Закона о закупках).

Согласно части 10 указанной статьи, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги (пункт 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3); место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (пункт 4); сведения о начальной (максимальной) цене договора (пункт 5); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункты 9, 10); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 14); описание предмета такой закупки в

соответствии с частью 6.1 статьи Закона о закупках (пункт 16).

Таким образом, заказчик наделяется правом устанавливать требования к закупаемым товарам (работам, услугам) исходя из имеющейся потребности, определять способ закупки, при этом действия заказчика не должны противоречить действующему законодательству о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки (часть 11 статьи 4 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовым объемом закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Статья 3.4 Закона о закупках устанавливает особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (часть 1 статьи 3.4 Закона о закупках).

Конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего

предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме (часть 2 указанной статьи).

Как следует из части 3 статьи 3.4 поименованного закона заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении:

1) конкурса в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

2) аукциона в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

3) 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;

4) запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.

Таким образом, Законом о закупках выбор способа закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (а значит, и сроков размещения извещения о закупке в ЕИС) и формы его проведения (в электронной форме) ставится в зависимость от суммы начальной (максимальной) цены такой закупки (договора). При этом в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей, закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства может быть проведения только в форме (способом) конкурса или аукциона в электронной форме, проведение закупки с ценой,

превышающей пятнадцать миллионов рублей, способом (в форме) запроса предложений не допускается.

Аналогичные требования содержатся в пунктах 3.13, 4.12.2, разделе 29 Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «Межрайтопливо» .

30.03.2020 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru межмуниципальное (межрайонное) ООО «Межрайтопливо» размещено извещение №32009048186 о проведении запроса предложений для субъектов малого предпринимательства на поставку нефтепродуктов для социальных нужд муниципальных районов Хабаровского края, документация о закупке. Начальная (максимальная) цена договора - 30 495 255,13 руб. Срок подачи заявок – с 30.03.2020 по 07.04.2020. Дата подведения итогов – 07.04.2020.

Согласно протоколам от 07.04.2020 №№35/2020, 36/2020, 37/2020, на участие в закупке поступили 3 заявки, 1 заявка признана несоответствующей требованиям закупочной документации, 2 заявки допущены к участию в закупке как соответствующие установленным требованиям, победителем признано ООО «Спецмаш».

В соответствии с пунктом 20 извещения о закупке организатор закупки вправе в любое время до истечения срока предоставления заявок внести изменения в извещение о закупке, документацию о закупке, соблюдая требования Положения. Изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, размещаются организатором в ЕИС не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений. Участники закупки должны самостоятельно отслеживать изменения, вносимые в извещение и в документацию.

Согласно техническому заданию, к поставке требуются нефтепродукты по 15 позициям (масла моторные, масла, масло трансмиссионное, антифриз, тосол А-65), соответствующие приведенным характеристикам (свойствам), в указанном количестве, также указано место поставки товара. По позиции 12 в редакции от 30.03.2020 к поставке требуется масло трансмиссионное SAE 80W90 API CI-4/SL.

02.04.2020 в техническое задание внесены изменения, характеристики трансмиссионного масла по позиции 12 изменены с «API CI-4/SL» на «API GL-4».

03.04.2020 в техническое задание внесены изменения, характеристики данного трансмиссионного масла по позиции 12 изменены на «API CL-5».

Указанные масла являются различными видами масел.

В техническом задании также указано, что весь предлагаемый к поставке товар должен строго соответствовать указанной номенклатуре, поставка аналогов и (или) эквивалентов не допускается.

Поскольку заказчиком изменен вид и марка закупаемого трансмиссионного масла по позиции 12, срок подачи заявок на участие в такой закупке подлежал продлению, однако в нарушение требований части 11 статьи 4 Закона о закупках срок подачи заявок на участие в закупке не продлевался.

Из извещения о проведении запроса предложений следует, что закупка проводится среди субъектов малого предпринимательства, заявки на участие в закупке подаются в письменном виде на бумажном носителе, в закрытом конверте (пакете, коробке) по указанному в извещении адресу (ул. Запарина, д.53, 3 этаж, офис 36, в г. Хабаровске) (пункт 14 извещения).

Проведение данного запроса предложений среди субъектов малого предпринимательства в неэлектронной форме противоречит требованиям части 2 статьи 3.4 Закона о закупках.

Поскольку начальная (максимальная) цена договора превышает 30 000 000 руб., закупка у субъектов малого предпринимательства не может быть проведена в форме запроса предложений, превышение указанной суммы свидетельствует о том, что данная закупка должна проводиться в форме конкурса или аукциона в электронной форме, данные обстоятельства свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 3 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках.

В связи с такими обстоятельствами комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности жалобы.

Доводы ответчика о заявителе как о ненадлежащем лице в целях рассмотрения жалобы в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссией Хабаровского УФАС России не принимаются, поскольку в силу части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если обжалование действий заказчика связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, такие действия заказчика могут быть обжалованы иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Невыполнение заказчиком требований законодательства при выборе способа закупки влечет нарушение прав участников закупки в части легитимности результатов такой закупки.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

Исходя из установленных обстоятельств комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДВ-Ойл» на действия межмуниципального (межрайонного) общества с ограниченной ответственностью по централизованной поставке топлива «Межрайтопливо» (ИНН 2721135110, ОГРН 1062721023056) при проведении запроса предложений №14 для субъектов малого предпринимательства на поставку нефтепродуктов в 2020 году (извещение №32009048186) обоснованной.
2. Признать ООО «Межрайтопливо» (ИНН 2721135110, ОГРН 1062721023056) нарушившим часть 2, пункт 3 части 3 статьи 3.4, часть 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ООО «Межрайтопливо» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведении торгов.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.