

РЕШЕНИЕ

№ 086/07/3-1139/2022

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 24.08.2022
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 26.08.2022

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 представителя Заявителя, действующего по доверенности, посредством видео-конференц-связи;

в присутствии представителя Заказчика, действующего по доверенности, посредством видео-конференц-связи;

рассмотрев Жалобу «_____» (вх. от 17.08.2022 № 8599/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «ГК «Северавтодор» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку запасных частей и расходных материалов к специализированной технике для АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32211581665, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России, Управление), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила Жалоба (вх. от 17.08.2022 № 8599/22) «_____» (далее – Заявитель) на действия АО «ГК «Северавтодор» (далее – Заказчик) при проведении

запроса предложений в электронной форме на поставку запасных частей и расходных материалов к специализированной технике для АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32211581665.

Жалоба поступила в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области и направлена в Ханты-Мансийское УФАС России для рассмотрения по подведомственности.

Заявитель обжалует необоснованное отклонение его заявки от участия в закупке.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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 Законом о закупках.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в Акционерном обществе «Государственная компания «Северавтодор» (далее – Положение о закупке), утвержденным решением совета директоров АО «ГК «Северавтодор» (протокол от 29.06.2021 № 9/2021).

28.07.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211581665.

В соответствии с извещением срок подачи заявок установлен с 28.07.2022 до 09.08.2022 10:00 (мск+2). Подведение итогов – 11.08.2022.

12.08.2022 в ЕИС опубликован протокол подведения итогов, согласно которому оба участника закупки приглашены к участию в процедуре переторжки.

На участие в уторговывании (переторжке) в очной форме подали заявки подал предложение один участник (заявка №2). По результатам оценки заявок победителем признан участник 2.

Заявитель считает действия Заказчика при проведении переторжки неправомерными по следующим основаниям.

Заявитель, как участник закупки не был уведомлен своевременно о проведении Заказчиком этапа уторговывания (переторжки), соответственно, был лишен возможности участия в процедуре переторжки.

В документации о закупке не указана дата и время проведения переторжки. В протоколе рассмотрения заявок от 10.08.2022 также отсутствует информация о том, принял ли Заказчик решение о проведении переторжки, не указаны дата и время проведения переторжки.

Кроме того, Заказчиком в ЕИС Извещение о проведении переторжки, дата и время проведения переторжки опубликованы не были.

Вместе с тем, Заявитель был уведомлен о проведении переторжки 12.08.2022 в 05 ч. 24 мин. по московскому времени (+2 мск). В уведомлении указано, что начало процедуры в 08 ч. 30 мин. по московскому времени (+2 мск).

Таким образом, Заказчик опубликовал извещение о проведении переторжки на сайте оператора ЭТП в нерабочее время, за три часа до начала переторжки.

Заявитель считает, что Заказчик действовал недобросовестно, умышленно ограничивая возможности Заявителя принять участие в процедуре переторжки.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по основаниям, изложенным в письменных возражениях на Жалобу.

Рассмотрев материалы Жалобы, заслушав представителей Заказчика, Комиссия Управления установила следующее.

Согласно ч.22 ст.3.2 Закона о закупках под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке

которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

При проведении запроса предложений извещение об осуществлении закупки и документация о закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не менее чем за семь рабочих дней до дня проведения такого запроса.

Проведение этапа переторжки не регламентировано Законом о закупках. В соответствии со статьей 3.4 Закона о закупках сопоставление дополнительных ценовых предложений участников конкурса в электронной форме о снижении цены договора предусмотрено как этап проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Положением о закупках предусмотрено, что переторжка – это отдельный этап проведения закупки, в которой Заказчик предоставляет право всем Участникам закупки в установленный срок добровольно повысить рейтинг своей заявки путем снижения первоначальной цены предложения, при условии сохранения остальных положений заявки. Переторжка возможна при проведении любых конкурентных способов закупок (кроме аукциона и закрытых способов закупки) если информация о возможности ее проведения содержится в документации о закупке.

В соответствии с частью 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.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При этом, такие требования должны быть указаны в документации о конкурентной закупке, согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В п.7.1 документации о закупке указано, что при проведении данной закупки предусмотрена переторжка, которая заключается в добровольном повышении предпочтительности заявок Участников закупки. Решение о проведении переторжки и сроках ее проведения принимает непосредственно руководитель Заказчика (или уполномоченное им лицо) по представлению Комиссии с оформлением соответствующего Извещения.

В п.10.1 указано, что в случае проведения переторжки дата и место ее проведения будут объявлены Извещением о проведении переторжки.

10.08.2022 в ЕИС опубликован протокол рассмотрения заявок, согласно которому обе поступившие заявки допущены к участию в закупке.

Заявка заявителя зарегистрирована под №1, допущена к участию в закупке.

12.08.2022 в ЕИС опубликован протокол подведения итогов, согласно которому оба участника закупки приглашены к участию в процедуре переторжки.

Дата и время начала переторжки в очной форме: 10:30 местного времени 11.08.2022г.

Дата и время окончания переторжки в очной форме: 10:41 местного времени 11.08.2022г.

На участие в уторговывании (переторжке) в очной форме подал предложение один участник (заявка №2).

Заказчик в ходе рассмотрения Жалобы пояснил следующее.

Согласно разделу 10.1. Положения о закупках «Общий порядок проведения запроса предложений в электронной форме» рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в запросе предложений осуществляется последовательно (п. 10.7.1.).

Согласно пунктов 3.3.3, 10.7.9 положения о закупках, а также Документации о проведении запроса предложений в электронной форме - при проведении закупки до оценки и сопоставления заявок предусмотрена переторжка, которая заключается в добровольном повышении предпочтительности заявок Участников закупки. Решение о проведении переторжки и сроках ее проведения принимает непосредственно руководитель Заказчика (или уполномоченное им лицо) по представлению Комиссии с оформлением соответствующего Извещения. В связи с чем Заказчиком было опубликовано Извещение о проведении переторжки запроса предложений в электронной форме с датой проведения переторжки: 10:30 часов местного времени 11.08.2022 в очной форме.

Согласно условиям положения о закупках и документации о проведении запроса предложений в электронной форме - участники закупки вправе не участвовать в переторжке, тогда их заявка остаётся действующей с ранее объявленными условиями.

Процедура переторжки при проведении запроса предложений в электронной форме регламентируется пунктом 3.3.3 Положения о закупках, а также разделом 7.1. документации о проведении запроса предложений в электронной форме, согласно которого, при проведении переторжки в режиме реального времени на ЭТП (очная форма) устанавливается минимальное время приёма предложений участников закупки о цене договора.

Если в течение 10 (десяти) минут поступает ценовое предложение, то переторжка продлевается на 10 (десять) минут с момента подачи такого предложения. Указанная процедура повторяется неограниченное количество раз.

Если в течение 10 (десяти) минут с момента продления переторжки ни одного предложения о более низкой цене договора (цене лота) не поступило, переторжка автоматически, при помощи программных и технических средств, обеспечивающих её проведение, завершается.

В связи с тем, что во время проведения переторжки, объявленной извещением о проведении переторжки от 11.08.2022 подано единственное ценовое предложение в 10:31:01 часов местного времени и по истечении 10 (десяти) минут другого ценового предложения не поступило - Дата и время окончания переторжки в очной форме признаны 11.08.2022г. 10:41:01 часов.

На участие в уторговывании (переторжке) в очной форме была подана одна заявка (заявка № 2), о чем был сформирован Протокол проведения уторговывания (переторжки) в очной форме Реестровый номер: 32211581665-1-1. Данный протокол опубликован на ЭТП - 11.08.2022 10:41.

Как пояснил Заказчик, извещение о проведении переторжки, как и протокол проведения переторжки, опубликованы на сайте оператора ЭТП. Публикация документов в ЕИС осуществляется путем интеграции сайта оператора ЭТП с ЕИС автоматически.

Поскольку требований к размещению извещения заранее, до начала проведения переторжки положением о закупке, либо документацией о закупке не предусмотрено, Заказчик считает свои действия правомерными.

На этапе рассмотрения заявок 10.08.2022 Заказчику стали доступны сведения об участниках. В том числе о местонахождении участников, следовательно, Заказчик мог сделать вывод о

том, что участники осуществляют деятельность по московскому времени.

Согласно Положению о закупках решение о проведении переторжки и сроках ее проведения принимает непосредственно руководитель Заказчика (или уполномоченное им лицо) по представлению Комиссии с оформлением соответствующего Извещения.

Исходя из чего, Комиссия Управления полагает, что решение о проведении переторжки должно быть принято в рабочее время Заказчика. Однако, Заказчик опубликовал извещение о проведении переторжки на сайте оператора ЭТП 12.08.2022 в 07:23 по местному времени (+2 мск).

При этом, в документации о закупке не указано решение о проведении переторжки. Согласно ч.6 ст. 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Заказчик, заинтересованный в заключении договора по лучшей предложенной цене, имел возможность опубликовать Извещение о проведении переторжки с момента публикации протокола о рассмотрении заявок 10.08.2022 до подведения итогов 12.08.2022 заблаговременно, с учетом разумных сроков для ознакомления участниками и принятия решения об окончательных ценовых предложениях.

В соответствии с ч.1 ст.1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются, в том числе, 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.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика при размещении извещения о проведении переторжки не соответствуют целям регулирования Закона о закупках, а также принципам, закрепленным в статье 3 Закона о закупках.

Таким образом, действия закупочной комиссии Заказчика противоречат ч.1 ст.3 Закона о закупках.

Согласно ч.20 ст.18.1 Закона 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу « _____ » (вх. от 17.08.2022 № 8599/22) на действия Заказчика АО «ГК «Северавтодор» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку запасных частей и расходных материалов к специализированной технике для АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32211581665, обоснованной.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

3. Передать материалы Жалобы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

« _____ »

Члены Комиссии:

« _____ »

« _____ »