

РЕШЕНИЕ № 086/07/3-142/2024

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 16.02.2024 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 21.02.2024

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 представителя заявителя ИП <....>;

в отсутствии на заседании комиссии заказчика АО <....>,

рассмотрев жалобу ИП <....> (вх. № 969-ЭП/24 от 02.02.2024) (далее – Жалоба) на действия АО <....> при проведении закупки у единственного поставщика на поставку ГСМ (позиция № 17 плана закупки № 2230734178) (реестровый номер договора № 58603146847240000080000),

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 ИП <....> (вх. № 969-ЭП/24 от 02.02.2024) (далее – Заявитель) на действия АО <....> (далее – Заказчик) при проведении закупки у единственного поставщика на поставку ГСМ (позиция № 17 плана закупки № 2230734178)(реестровый номер договора № 58603146847240000080000).

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.

В соответствии с уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения Жалобы по существу исх. № ВТ/760/24 от 06.02.2024 рассмотрение Жалобы назначено на 13.02.2024.

В назначенную дату, в ходе рассмотрения жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что для рассмотрения жалобы по существу необходимо получение дополнительной информации, сведений.

Уведомлением о продлении срока принятия решения по жалобе исх. № ВТ/967/24 от 14.02.2024 рассмотрение Жалобы было назначено на 16.02.2024.

Заявитель в своей Жалобе сообщил следующее.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, 09.01.2024 г. АО <...> был заключен договор № 01/2024 на Поставку ГСМ на сумму 207 379 390,00 руб., реестровый номер договора № 58603146847240000080000, дата размещения сведений 11.01.2024 г.; способ закупки: закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Извещение не размещалось в соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального Закона о закупках.

Согласно Протоколу № 5 от 20.12.2021 г. Решением Совета директоров АО <...> было утверждено внесение следующего изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд акционерного общества <...> (далее - Положение): исключить из статьи

55 Раздела 15 «Закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) пункт 14 следующего содержания: «заключается договор на поставку нефтепродуктов по пластиковым картам или топливным талонам через систему безналичных расчетов на АЗС, газомоторное топлива». Согласно пункту 2 статьи 55 раздела 15 Положения о закупках АО <....> указанный в части 1 настоящей статьи перечень закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) является исчерпывающим.

Согласно вышеуказанной информации Заказчик не вправе заключать договор на Поставку ГСМ АИ-92, АИ-95, ДТ (летнее, зимнее, арктическое) и метана для нужд АО <....> посредством закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Согласно порядковому номеру № 5 Таблицы Плана закупок на 2024г. файла word, опубликованному в ЕИС, предметом договора является «Поставка ГСМ», минимально необходимые требования, предъявляемые к закупаемым товарам (работам, услугам): Поставка ГСМ АИ-92, АИ- 95, ДТ (летнее, зимнее, арктическое) и метана для нужд АО <....>; способ закупки: закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Одновременно в печатной версии таблицы Плана закупок товаров, работ, услуг на 2024 г. (на период с 01.01.2024 по 31.12.2024) порядковому номеру № 5 соответствует закупка с предметом договора «Поставка ГСМ», сведения о НМЦК на 2024 г.: 209 226 101,00 руб.; способ закупки - конкурс. Одновременно в печатной версии таблицы Плана закупок товаров, работ, услуг на 2024 г. (на период с 01.01.2024 по 31.12.2024) Порядковому номеру № 17 Таблицы соответствует закупка с предметом договора «Поставка ГСМ», сведения о НМЦК на 2024 г.: 207 379 390,00 руб.; способ закупки: закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Как поясняет Заявитель, в Плане закупок в печатной форме присутствует две аналогичные закупки на поставку ГСМ с сопоставимыми объемами, но разными способами закупки, а в прикрепленном файле word присутствует только одна закупка со способом закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Согласно пункту 4 статьи 55 раздела 15 Положения о закупках АО <....> Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком на основании заявки-обоснования закупки, представленной сотрудником ответственного структурного подразделения. Решение о закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) принимает непосредственно руководитель заказчика, уполномоченное им лицо или созданная по решению заказчика комиссия.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился, в связи с чем направил письменные возражения (вх. № 1283-ЭП/24 от 12.02.2024).

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 пришла к следующим выводам.

Ранее в адрес Ханты-Мансийского УФАС России в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила жалоба от Заявителя (вх. № 13349-ЭП/23 от 28.12.2023) на действия Заказчика при проведении конкурса на поставку нефтепродуктов (автомобильное топливо АИ-92, АИ-95, Д\Т (летнее, зимнее, арктическое)) и компримированного природного газа (метан) для акционерного общества <....> (реестровый номер извещения 32313086695).

На основании решения Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России от 30.01.2024 № 086/07/3-2211/2023 жалоба от Заявителя (вх. № 13349-ЭП/23 от 28.12.2023) была признана обоснованной, в связи с чем Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было выдано предписание № 11 от 30.01.2024 об аннулировании вышеуказанного конкурса.

Предписание № 11 от 30.01.2024 было исполнено Заказчиком, что было подтверждено письмом исх. № 70 от 12.02.2024 с приложением скриншота страницы проводимой закупочной процедуры на сайте оператора электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ», а также файлом

отмены проведения конкурса (реестровый номер извещения 32313086695).

В протоколе рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения договора на поставку нефтепродуктов (автомобильное топливо АИ-92, АИ-95, Д\Т (летнее, зимнее, арктическое)) и сжиженного природного газа (метан) для акционерного общества <...> № 6 от 29.12.2023 указано, что на участие в открытом конкурсе поступила одна заявка, в связи с чем закупочной комиссией Заказчика было принято решение об объявлении открытого конкурса несостоявшимся.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает, что на основании подпункта 10 пункта 1 статьи 55 Положения о закупках Заказчиком установлено, что закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) могут осуществляться в случае признания конкурентной закупки несостоявшейся в случае, если по итогам рассмотрения заявок на участие в такой закупке только одна заявка признана соответствующей требованиям такой закупки либо в связи с отсутствием заявок или если все заявки были отклонены. В соответствии с настоящим подпунктом договор должен быть заключен с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на условиях, предусмотренных документацией о закупке, по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается договор. Такая цена не должна превышать начальную (максимальную) цену договора.

В соответствии с пунктом 34 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе, на официальном сайте такой системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» положения о закупке, типового положения о закупке, информации о закупке» протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся (в случае признания конкурентной закупки таковой), а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещенном в единой информационной системе. При этом в случае признания конкурентной закупки несостоявшейся в протоколах указывается информация о следующих причинах ее признания таковой:

- а) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что не подано ни одной заявки на участие в закупке;
- б) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения все заявки на участие в закупке отклонены;
- в) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка;
- г) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения отклонены все заявки, за исключением одной заявки на участие в закупке;
- д) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения от заключения договора уклонились все участники закупки.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод, что закупка может быть признана несостоявшейся по 5 вышеуказанным причинам.

Закон о закупках детально не регулирует порядок проведения закупочных процедур, в частности торгов, более того, в части 2 статьи 2 данного Закона содержится норма о том, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с абзацем 3 части 19 статьи 4 Закона о закупках, заказчик не позднее 10-го числа месяца, следующего за отчетным месяцем, размещает в единой информационной системе: сведения о количестве и стоимости договоров, заключенных заказчиком с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) по результатам конкурентной закупки, признанной несостоявшейся.

На основании вышеизложенного, можно предположить, что закупки, признанные несостоявшимися, могут быть заключены у единственного поставщика.

На основании вышеизложенного, Комиссией ханты-Мансийского УФАС России было установлено, что, в соответствии с подпунктом 10 пункта 1 статьи 55 Положения о закупках, Заказчиком, согласно протоколу рассмотрения единственного поставщика на право заключения договора на поставку нефтепродуктов (автомобильное топливо АИ-92, АИ-95, Д\Т (летнее, зимнее, арктическое)) и компримированного природного газа (метан) для акционерного общества <...> № 7 от 09.01.2024, было принято решение о заключении договора с <...> (№ 1/2024 от 09.01.2024).

При этом, на основании ответа (вх. № 754 от 15.02.2024) на запрос Ханты-Мансийского УФАС России (исх. № ВТ/968/24 от 14.02.2024), направленного оператору электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ» в рамках рассмотрения Жалобы, договор № 58603146847240000080000 был заключен без привлечения электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ» и размещен 11.01.2024 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок.

Пунктом 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Однако, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что уведомление № 086/07/3-2211/2023 о поступлении жалобы Заявителя (вх. № 13349-ЭП/23 от 28.12.2023) и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № ВТ/55/24 от 10.01.2024) было направлено после даты заключения договора 58603146847240000080000 - 10.01.2024, при этом без нарушения установленных сроков пунктом 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в вышеуказанных действиях Заказчика нарушений Закона о закупках, а также Положения о закупках.

При этом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что объединение в рамках одного лота технологически и функционально не связанных товаров ((автомобильное топливо АИ-92, АИ-95, Д\Т (летнее, зимнее, арктическое)) и компримированного природного газа (метан)) ведет к укрупнению предмета закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение объединить в рамках одного лота товары, не связанные между собой, имеют признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <....> (вх. № 969-ЭП/24 от 02.02.2024) на действия АО <....> при проведении закупки у единственного поставщика на поставку ГСМ (позиция № 17 плана закупки № 2230734178) (реестровый номер договора № 58603146847240000080000), необоснованной.

2. Передать материалы дела должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.