

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Биосфера» (вх. № 010872)

«27» июля 2022 г.

г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...> заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, после объявленного перерыва, без участия сторон (надлежащим образом уведомлены);

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Биосфера» (ИНН 9204562808, ОГРН 1169204060080) (вх. № 010872) (далее – Заявитель, ООО «Биосфера») на действия Акционерного общества «Березниковский содовый завод» (ИНН 5911013780, ОГРН 1025901701143) (далее – Заказчик, АО «Березниковский содовый завод»), Акционерного общества «Башкирская содовая компания» (ИНН 0268008010, ОГРН 1020202079479) (далее – Организатор, АО «Башкирская содовая компания»), Закупочной комиссии АО «Башкирская содовая компания» при организации и проведении конкурентного отбора на оказание услуг по разработке, сопровождению и согласованию проекта санитарно-защитной зоны для цеха № 15 (Теплоэлектроцентраль) АО «БСЗ» (извещение № 32211514517, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

19.07.2022 г. в адрес Пермского УФАС поступила жалоба Заявителя на действия

Заказчика, Комиссии по осуществлению закупок при организации и проведении конкурентного отбора, доводы которой сводятся к неправомерному отклонению заявки Заявителя.

Организатор, не согласившись с доводами Заявителя, представил письменные возражения на жалобу и документы, подтверждающие свою позицию.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 008568-22 от 21.07.2022 г.), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

До перерыва рассмотрения жалобы Комиссией Пермского УФАС от сторон закупки были получены ходатайства от Заявителя, Заказчика и Организатора об участии в рассмотрении дела. Явка на заседание Комиссии Пермского УФАС до перерыва по рассмотрению настоящей жалобы была обеспечена представителями всех сторон.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона 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.

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, 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.

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 статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

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 (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

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.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

2. При проведении конкурентного отбора, Организатор закупки руководствовался Положением о закупке утвержденным решением совета директоров АО «БСК» от 01.06.2021 г. (далее — Положение о закупке, Положение), Извещением о проведении закупки (далее – Извещение), Документацией о закупке (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЕИС - 30.06.2022г.

Дата начала срока подачи заявок – 30.06.2022 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 07.07.2022 г.

Дата подведения итогов закупки – 18.07.2022 г.

Ознакомившись с протоколом рассмотрения заявок и подведении итогов закупки № 01.07.02.01-16-3649-01 от 13.07.2022 г., Заявитель обратился в Пермское УФАС России с жалобой, в которой выразил несогласие с отклонением своей заявки в связи с:

1) Несоответствием срока окончания поставки по 3 этапу – 31.10.2023 г., указанному в календарном графике (форма 5) требованиям Документации (Проект договора (приложение № 2) - до 10.2023 г.;

2) Непредставлением расчета предлагаемой цены договора (цены лота) и ее обоснования

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок конкурентными и неконкурентными способами (ч. 3.1, 3.2. ст. 3 Закона о закупках), порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Порядок проведения конкурентного отбора регулируется разделом 9 Положения о закупке и Документацией о закупке.

2.1. Ознакомившись с доводами жалобы, возражением на жалобу и исследовав положения Документации о закупке, Комиссия Пермского УФАС сообщает следующее.

В силу п. 6 ст. 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 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.

Согласно п. 10 ст. 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно п. 9.6.3 Положения поставщик формирует заявку в соответствии с порядком и инструкциями, указанными в извещении о закупке и/или документации о закупке, и подает ее в установленном порядке.

На этапе рассмотрения заявок Закупочная комиссия проверяет каждую заявку на соответствие всем установленным в документации о закупке требованиям (критериям отбора) и в строгом соответствии с ними. Порядок рассмотрения заявок устанавливается в документации о закупке (п. 9.7.1 Положения о закупке).

В соответствии с п. 9.7.3 Положения о закупке Участник, заявка которого признана соответствующей установленному требованию (критерию отбора), допускается к участию в закупке.

Пунктом 9.7.4 Положения установлено, что участник, заявка которого признана не соответствующей хотя бы одному требованию (критерию отбора) из установленных, не допускается к участию в закупке (заявка отклоняется).

В любой момент до подведения итогов, Заказчик вправе отклонить заявку по причинам, указанных в п. 9.7.13 Положения, в том числе за несоответствие заявки по составу и/или оформлению (кроме правильности оформления конверта – только для конкурентных закупок, проводимых в открытой форме) предъявленным требованиям, по объему и содержанию представляемых документов, за несоответствие предлагаемых договорных условий предъявленным требованиям, а также в иных случаях, предусмотренных в извещении о закупке и/или документации о закупке.

Общие требования к заявке установлены п. 4.5.1 Документации.

В соответствии с п. 4.5.1.1 Документации участник готовит заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в р. 11 Документации о закупке (приложение № 4 – состав заявки), в соответствии с образцами форм.

Заявка на участие в закупке должна содержать Календарный график (форма 5), который заполняется участником по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации о закупке (приложение № 4 – состав заявки).

В соответствии с п. 4.9.2 Документации в рамках рассмотрения заявок (отборочной стадии) Организатором закупки осуществляется проверка каждой заявки на предмет соответствия отборочным критериям, установленным в разделе 12 (приложение № 5 – отборочные критерии рассмотрения заявок).

Согласно приложению № 5 проводится соответствие технических предложений участника требованиям заказчика, указанным в Технических требованиях (техническом задании), в том числе соответствие Календарного графика

требованиям к срокам и этапам реализации договора.

Согласно Инструкции, указанной в п. 7.5 Документации, в графике поставки продукции приводятся расчетные сроки поставки всех видов продукции в рамках договора, перечисленных в Коммерческом предложении, в соответствии с Техническими требованиями (техническим заданием) и/или проектом договора.

Основания отклонения заявок по результатам рассмотрения заявок указаны в п. 4.9.6 Документации. Так, Закупочная комиссия отклоняет заявки по следующим основаниям:

е) несоответствие предлагаемых договорных условий предъявленным требованиям;

з) несоответствие заявки по составу и/или оформлению (кроме правильности оформления конверта – только для конкурентных закупок, проводимых в открытой форме) предъявленным требованиям, в том числе по объему и содержанию представляемых документов, а также по подписанию уполномоченным лицом.

В соответствии с п. 2.1.3 Документации требования к поставляемой продукции, включая срок, объем и место поставки продукции, изложены в Приложении № 1, а сроки поставки и порядок оплаты, приведены в Приложении № 2 к Документации о закупке.

Согласно приложению № 2 к Договору «Календарный план на услуги» срок оказания услуг (начало-окончание) по 3 этапу - после проведения замеров до 10.2023.

Заявитель, ссылаясь на то, что в проекте договора не была указана точная дата окончания поставки по 3 этапу, предложил в форме 5 «Календарный график» в составе заявке срок окончания поставки по 3 этапу – 31.10.2023 г., как день, входящий в период оказания услуг по 3 этапу.

В возражениях на жалобу Организатор поясняет, что Заявителем жалобы по 3 этапу предложен несоответствующий календарному плану более длительный срок поставки, так как в формулировке условия о сроке использован предлог «до» и означает исключение из периода даты, следующей за предлогом.

Согласно толковому словарю С.И. Ожегова, Н.Ю. Шведовой(1) предлог «до» употребляется для указания на предел чего-нибудь, раньше чего-нибудь.

Употребление предлога «до» при формулировке срока «до определенной даты» означает, необходимость совершения действия не позднее даты, предшествующей установленной (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 31.05.2017 № Ф09-2012/17 по делу № А60-28032/2016, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 21.07.2020 № Ф05-10215/2020 по делу № А40-293390/2019, Постановление Президиума ВАС РФ от 14.01.2003 № 9523/02 по делу № А41-К1-8587/02).

Таким образом, установленный срок окончания поставки по 3 этапу до 10.2023 г. означает, что предельной датой поставки по данному этапу будет последний день сентября 2023 г.

На основании вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что довод Заявителя о выборе любого дня необходимого месяца поставки в силу того, что требованиями не ограничена дата месяца по 3 этапу поставки, не обоснован.

2.2. В отношении довода об отклонении заявки из-за непредставлением расчета предлагаемой цены договора (цены лота) и ее обоснования, Комиссия поясняет следующее.

Заявитель в жалобе указывает на то, что им не должен быть представлен расчет цены договора (цены лота) и ее обоснование в силу того, что его цена не попадает под антидемпинговые меры.

Довод Заявителя сводится к тому, что начальная (максимальная) цена договора 1 090 992,00 руб. указана с учетом НДС, а так как Заявитель не является плательщиком НДС, то для него начальная (максимальная) цена договора составляет 872 793,60 руб. и поданное предложение в размере 690 000,00 руб. не попадает под антидемпинговые меры, установленные Заказчиком.

Согласно п. 4.5.6.2 Документации итоговая стоимость заявки (цена договора) должна включать в себя сумму всех расходов, предусмотренных Техническими требованиями заказчика (техническом задании) и проектом договора (разделы 8 и 9), а также сумму налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации.

В п. 4.18.1 Документации указано, что если при участии в закупке (в том числе по результатам переторжки) участником, с которым заключается договор, предложена демпинговая цена договора ниже НМЦ на 30 (тридцать) и более процентов, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный извещении о закупке и/или в документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса и обеспечение исполнения договора).

Также, в п. 4.18.2 Документации указано, что в составе такой заявки участник обязан представить расчет предлагаемой цены договора (цены лота) и ее обоснование. Обоснование, расчеты, заключения, представляются всеми участниками, предложившими демпинговую цену договора в составе заявки (в том числе по результатам переторжки). В случае невыполнения любым таким участником данного требования или признания закупочной комиссией предложенной цены договора необоснованной, заявка такого участника отклоняется. Указанное решение организатора фиксируется в протоколе подведения итогов закупки.

Заказчиком в п. 1.2.13 Документации установлена начальная (максимальная) цена договора (цена лота) в размере 1 090 992,00 руб., с учетом НДС.

Таким образом, демпинговой ценой договора является цена предложения участника на 30% и более ниже начальной (максимальной) цены договора, то есть ниже 763 694,40 руб., (с учетом НДС).

Согласно Протоколу рассмотрения заявок и подведении итогов закупки №

01.07.02.01-16-3649-01 от 13.07.2022 г. Заявителем было подано предложение о цене договора в размере 690 000,00 руб. (НДС не облагается).

Таким образом, цена, предложенная Заявителем жалобы попадает под требования о предоставлении расчета предлагаемой цены договора и ее обоснование в составе заявки.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что при определении в Документации о закупке начальной (максимальной) цены договора Заказчик устанавливает одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС, при этом, Заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков. Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, указанной в заявке победителя, Документации о закупке (Письмо ФАС России от 22.08.2018» АД/66562/18 «По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)»).

Учитывая изложенное, принимая во внимание требования Документации о закупке, заявка Заявителя жалобы правомерно была отклонена Организатором.

Таким образом, Комиссия Пермского УФАС приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения жалобы Заявителя.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Биосфера» (ИНН 9204562808, ОГРН 1169204060080) (вх. № 010872) на действия АО «Березниковский содовый завод» (ИНН 5911013780, ОГРН 1025901701143), АО «Башкирская содовая компания» (ИНН 0268008010, ОГРН 1020202079479), Закупочной комиссии АО «Башкирская содовая компания» при организации и проведении конкурентного отбора на оказание услуг по разработке, сопровождению и согласованию проекта санитарно-защитной зоны для цеха № 15 (Теплоэлектроцентраль) АО «БСЗ» (извещение № 32211514517, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **необоснованной**.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Пермского УФАС исх. 008568-22 от 21.07.2022

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...>

(342) 235-10-36

(1) Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. Издательство «Азъ», 1992. (сайт).
URL: http://lib.ru/DIC/OZHEGOW/ozhegow_s_q.txt