

Решение № 055/07/3-1496/2023

о признании жалобы обоснованной

16.01.2024

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

<...> - начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Памир» (далее – Заявитель, ООО «Памир») на действия муниципального унитарного предприятия «Энергия» Тарского городского поселения Тарского муниципального района Омской области (далее – Ответчик, Заказчик, МУП «Энергия») при проведении запроса цен в письменной форме на право заключения договора на услуги по транспортировке топлива котельного (мазут) автомобильным транспортом (извещение в ЕИС № 32313063351) (далее – закупка, запрос цен),

при участии представителей Заявителя: <...>(доверенность от 09.01.2023, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 09.01.2023, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя Ответчика посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность от 27.12.2023, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 22.12.23 № 12335/23), который полагает, что Заказчиком принято неправомерное решение об отказе ООО «Памир» в допуске к участию в запросе цен.

Извещение о проведении запроса цен (далее – Извещение) содержит пункт 5 в разделе требований к участникам закупки, согласно которому участник должен подтвердить наличие опыта выполнения аналогичных договоров, заключенных с Заказчиком и (или) другими заказчиками за последние 3 года без применения к поставщику (подрядчику, исполнителю) неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных соответствующим договором. Участникам необходимо приложить копии исполненных договоров за последние 3 года.

15.12.2023 членами закупочной комиссии был составлен протокол рассмотрения заявок на участие в запросе цен, согласно которому заявка ООО «Памир» признана несоответствующей требованиям, установленным в пункте 5 Извещения.

Заявитель считает, что данное основание для отклонения заявки является неправомерным и указывает на ненадлежащее установление положений закупочной документации Заказчиком.

Заявитель отмечает, что установление данного требования в качестве обязательного ограничивает конкуренцию и влечет за собой нарушение принципа равноправия участников закупки, поскольку участники, не имеющие опыта выполнения аналогичных договоров за последние 3 года без применения к поставщику неустоек, объективно лишены возможности участвовать в закупочной процедуре.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит признать жалобу ООО «Памир» обоснованной, установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и выдать предписание об устранении нарушений.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 26.12.2023 № ГЛ/8101/23 МУП «Энергия» представлены письменные возражения на жалобу Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 28.12.2023 № 12545-ЭП/23).

В письменных пояснениях Заказчик сообщает, что требование пункта 5 Извещения о наличии опыта выполнения аналогичных договоров за последние 3 года без применения к поставщику неустоек обусловлено тем, что местом отгрузки товара являются особо опасные производственные объекты, к которым предъявляются особые требования эксплуатации, поэтому поставщик должен подтвердить свой опыт и добросовестность при оказании услуг и отсутствие фактов неправомерности его действий при оказании таких услуг.

В свою очередь, Ответчику известны факты недобросовестного поведения со стороны Заявителя при оказании аналогичных услуг, поэтому закупочной комиссией было принято решение о несоответствии ООО «Памир» требованиям Извещения.

Также Заказчик отмечает, что в представленных Заявителем документах, в составе заявки отсутствуют исполненные договоры за последние 3 года, а также отсутствуют договоры за 2021 год.

На основании вышеизложенного, Заказчик просит признать жалобу ООО «Памир» необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), Комиссией Омского УФАС России установлено, что МУП «Энергия» на официальном сайте 08.12.2023 разместило Извещение.

Согласно данному Извещению предметом закупки являлись услуги по транспортировке топлива котельного (мазут) автомобильным транспортом.

Начальная (максимальная) цена договора: 1 950 000,00 руб., в том числе НДС.

Прием заявок на участие в закупке осуществлялся Заказчиком с 12:00 часов 08.12.2023 года до 12:00 часов 15.12.2023 года.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в запросе цен в письменной форме осуществлялось Заказчиком в 12:00 часов 15.12.2023 года по адресу: переулок Спартаковский, д. 14, г. Тара, Омская область.

Заключение договора по результатам закупки: договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола рассмотрения и оценки ценовых заявок.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в запросе цен на право заключения договора на услуги по транспортировке топлива котельного (мазут) автомобильным транспортом (далее – Протокол рассмотрения заявок) от 15.12.2023 поступило 2 заявки, в том числе заявка

ООО «Памир», по результатам рассмотрения которых заявки двух участников признаны несоответствующими требованиям Извещения.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок закупка признана несостоявшейся.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «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 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 соответствии с частью 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 подзаконными 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.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу пункта 2 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 указанной статьи.

Согласно части 2 статьи 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 способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 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.

Частью 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 Закона о закупках.

В соответствии с частью 10 статьи 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 Законом о закупках и положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктом 2.4 Положения о закупках товаров, работ и услуг для нужд МУП «Энергия» от 01.12.2023 № 03 (далее – Положение) к участникам закупки Заказчик вправе предъявить иные дополнительные квалификационные требования в зависимости от предмета закупки (в том числе наличие финансовых средств (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора, положительная деловая репутация, наличие опыта осуществления поставок (выполнения работ или оказания услуг) и т.д.).

В соответствии с пунктом 2.5 Положения информация об установленных Заказчиком единых требованиях и дополнительных требованиях указывается в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Пунктом 5 Извещения «Требований к участникам закупки» установлено, что участник запроса цен должен иметь опыт выполнения аналогичных договоров, заключенных с Заказчиком и (или) другими заказчиками за последние 3 года без применения к поставщику (подрядчику, исполнителю) неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных соответствующим договором (*приложить копии исполненных договоров за последние 3 года*).

Согласно порядку оценки котировочных заявок, установленному в Извещении комиссия, в срок, не более 3 (трех) рабочих дней, с момента истечения времени окончания срока подачи заявок, рассматривает заявки на соответствие их требованиям, установленным в извещении о проведении запроса цен, документации о проведении запроса цен в порядке и по основаниям, которые предусмотрены документацией о проведении запроса цен, и оценивает котировочные заявки в соответствии с документацией о проведении запроса цен.

В материалы дела представлена заявка ООО «Памир», проанализировав которую, Комиссия установила, что в подтверждение наличия опыта ООО «Памир» в составе заявки на участие в запросе цен предоставило копии следующих договоров:

– № 359858 от августа 2022, заключенного с муниципальным унитарным предприятием «Большереченский коммунальный комплекс» (далее – МУП «Большереченский коммунальный комплекс»);

– № 32312375538 от июля 2023, заключенного с МУП «Большереченский коммунальный комплекс»;

– № 32211886330 от 16.12.2023, заключенного с муниципальным унитарным предприятием «Тарское производственное объединение коммунального хозяйства» (далее – МУП «Тарское ПОКХ»).

При рассмотрении дела Омским УФАС России в адрес МУП «Большереченский коммунальный комплекс» направлялся запрос о предоставлении сведений об исполнении Заявителем договоров № 359858 от августа 2022, № 32312375538 от июля 2023, заключенных с указанным предприятием, предметом которых являются услуги по транспортировке топлива котельного (мазут) автомобильным транспортом с приложением копий документов, подтверждающих надлежащее (ненадлежащее) исполнение указанных договоров (вх. от 15.01.2024 № 361-ЭП/24, вх. от 15.01.2024 № 362-ЭП/24). Из полученных документов установлено, что договор № 32312375538 от июля 2023 находится на исполнении, по договору № 359858 от августа 2022 исполнение завершено, в свою очередь, у МУП «Большереченский коммунальный комплекс» отсутствуют какие-либо претензии к ООО «Памир» в рамках исполнения двух указанных договоров.

Так, Комиссия пришла к выводу, что из двух договоров, представленных Заявителем в составе заявки на участие в запросе цен, заключенных с МУП «Большереченский коммунальный комплекс», договор № 32312375538 от июля 2023 не соответствует требованиям пункта 5 Извещения, договор № 359858 от августа 2022 соответствует пункту 5 требований Извещения.

Также Омским УФАС России у Заказчика запрошены все документы, подтверждающие надлежащее (ненадлежащее) исполнение договора № 32211886330 от 16.12.2023, заключенного с МУП «Тарское ПОКХ» (вх. от 11.01.2024 № 219-ЭП/24). Из представленных документов установлено, что со стороны МУП «Тарское ПОКХ» в адрес ООО «Памир» были направлены: претензия от 26.01.2023 № 36, мотивированный отказ от 14.02.2023 № 95, мотивированный отказ от 16.02.2023 № 98.

Комиссией установлено, что указанные документы не содержат сведений о применении к поставщику неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных договором, кроме того, претензия и мотивированный отказ никоим образом не воспрепятствовали завершению исполнения договора. В связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что договор № 32211886330 от 16.12.2023, заключенный с МУП «Тарское ПОКХ», соответствует пункту 5 требований Извещения.

Как указывает представитель МУП «Энергия», в Извещении Заказчик установил требование о предоставлении копий исполненных договоров за последние 3 года, при этом, подразумевая предоставление договоров за каждый год указанного периода, то есть за 2021, 2022, 2023 годы.

Однако Комиссия обращает внимание, что такая формулировка не нашла своего подтверждения, поскольку, из буквального толкования пункта 5 Извещения следует, что участнику необходимо предоставить в составе заявки исполненные договоры за 3 года, то есть любой исполненный без штрафных санкций договор в период с 2021 по 2023 года включительно, а не за каждый отдельный календарный год.

Кроме того, из установленного в пункте 5 Извещения требования не следует, что участник должен предоставить не менее трех договоров для подтверждения своего опыта.

На основании изложенного, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что Заявитель выполнил установленное в Извещении требование Заказчика о представлении копии исполненных договоров за последние 3 года, следовательно, в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках, отклонение заявки ООО «Памир» является неправомерным.

Данное обстоятельство также является основанием для передачи материалов настоящего дела должностному лицу Омского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к покупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 20 статьи 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, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Памир» на действия МУП «Энергия» Тарского городского поселения Тарского муниципального района Омской области при проведении запроса цен в письменной форме, на право заключения договора на услуги по транспортировке топлива котельного (мазут) автомобильным транспортом (извещение в ЕИС № 32313063351).
2. Выдать МУП «Энергия» Тарского городского поселения Тарского муниципального района Омской области предписание об устранении выявленных нарушений, с учетом выводов Комиссии, указанных в настоящем решении.
3. Передать материалы дела № 055/07/3-1496/2023 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель

Комиссии

<...>

<...>