РЕШЕНИЕ

Волгоград

Дело № 034/10/18.1-619/2020

29 июня 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – комиссия),

изучив в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), частями 10 – 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) жалобу вх. № 5702 от 11.06.2020 на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» посредством проведения конкурса в электронной форме на поставку дизельного топлива (извещение о проведении закупки № 32009192082 размещено на официальном сайте ЕИС 28.05.2020),

с участием в заседании комиссии (посредством использования систем видео-конференц-связи):

от заказчика: В Н.В. по доверенности № 1337 от 19.06.2020, М Е.Е. по доверенности № 1336 от 19.06.2020;

в отсутствие представителя заявителя, извещённого в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции;

в отсутствие представителей иных лиц, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России) поступила жалоба на действия заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках посредством проведения конкурса в электронной форме на поставку дизельного топлива (извещение о проведении закупки № 32009192082 размещено на официальном сайте ЕИС 28.05.2020) (далее – конкурс, закупка).

В соответствии с правилами пункта 1 части 1 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.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной 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 следующих случаях:

1) осуществление 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) 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 Законом о закупках размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

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

5) 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 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 статьи 3 Закона о закупках, частью 5 статьи 8 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

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

предпринимательства.

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

Жалоба соответствует требованиям части 10 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 17.06.2020 исх. № 04-10/4342).

Из жалобы следует, что заказчиком в ЕИС и на сайте оператора электронной торговой площадки размещено извещение о проведении спорной закупки и документацию о закупке, в разделе 4 (формы документов, предоставляемых участниками закупки для участия в конкурсе в электронной форме) которой указаны требования о наличии у участника закупки собственной нефтебазы для хранения дизельного топлива вместимостью не менее 1000 тонн, расположенной на расстоянии не более 35 км от места нахождения заказчика, а также автозаправочных станций в количестве не менее 2 шт., расположенных на расстоянии не более 35 км от места нахождения заказчика.

По мнению заявителя жалобы действиями заказчика нарушены пп. 2 части 10 статьи 3 Закона о защите конкуренции, пп. 2 п. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, поскольку заказчиком созданы дискриминационные условия, при которых одни хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение с другими хозяйствующими субъектами.

Кроме того, по мнению заявителя, удалённость нефтебазы и автозаправочных станций поставщика на расстоянии более 35 км. от места нахождения заказчика не влияет на качество самого товара и на сроки поставки. Также заявитель отмечает, что согласно пункту 4.8 проекта договора отпуск товара на собственных автозаправочных станциях поставщика может осуществляться лишь при необходимости и по согласованию с заказчиком, из чего заявитель делает вывод о том, что условие о наличии собственных нефтебазы и автозаправочных станций не является обязательным и существенным.

Уведомлением о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 17.06.2020 исх. № 04-10/4342 антимонопольным органом у заявителя истребованы сведения о конкретных нормах Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», которые нарушены действиями МУП «В», а также информация и документы, которые, по мнению заявителя, будут способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению жалобы.

Вышеуказанную информацию надлежало представить в Управление в срок не позднее 18.06.2020 12 часов 00 минут (местное время МСК+1).

Ни в установленный уведомлением от 17.06.2020 срок, ни к моменту рассмотрения комиссией антимонопольного органа жалобы по существу заявителем истребованные сведения не представлены, участие в онлайн-заседании комиссии заявителем не принято.

В установленные уведомлением о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 17.06.2020 исх. № 04-10/4342 заказчиком представлены возражения на поступившую жалобу, в которых заказчик просит признать жалобу необоснованной, а также представлены:

- положение о закупке, которым руководствовался заказчик при организации и проведении оспариваемой закупки;

- документация о закупке, с доказательствами размещения на официальном сайте ЕИС;

- извещение о проведении закупки, с доказательствами размещения на официальном сайте ЕИС;

- поступившие заявки;

- все протоколы, составленные в ходе проведения закупки, иные документы по оценке заявок.

Иные лица, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы, на рассмотрение жалобы не явились, вместе с тем обществом с ограниченной ответственностью «Ф» представлено дополнение к жалобе.

Комиссия, изучив поданные ООО «Ф» дополнения к жалобе, не находит оснований для их рассмотрения, поскольку ООО «Ф» заявителем жалобы не является, доказательства, подтверждающие представление ООО «Ф» интересов ООО «С» в Управление не представлено.

Таким образом, ООО «Ф», не имея полномочий на представление интересов заявителя жалобы и не обращаясь в Управление с самостоятельной жалобой на действия заказчика заявляет самостоятельные доводы и требования, не являющиеся предметом обжалования.

Как указано ранее, при рассмотрении жалобы на действия заказчика комиссия антимонопольного органа в силу части 13 статьи 3 Закона о закупках ограничена доводами, составляющими предмет обжалования.

Ввиду отсутствия аналогичных заявленным ООО «Ф» и (или) иных доводов со стороны ООО «С», комиссия Волгоградского УФАС России ограничивается рассмотрением доводов, содержащихся в поданной заявителем жалобе от 11.06.2020 вх. № 5702.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки (положением).

МУП «В» при осуществлении закупочной деятельности руководствуется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд муниципального унитарного предприятия «Волжская автомобильная колонна № 1732» (утв. генеральным директором заказчика 26.12.2019; далее – положение).

В соответствии с разделом 16.7 положения конкурс в электронной форме осуществляется в порядке, предусмотренном разделом 16 положения с учетом особенностей, установленном пунктом 11.17. положения.

Согласно пункту 16.2.2 положения конкурсная документация должна содержать сведения, указанные в пункте 15.4 положения, а также иные условия проведения конкурса.

-
  1. В соответствии с пунктом 15.4 положения в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:
     -
       1. требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;
       2. требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
       3. требования к описанию участниками такой 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;

4. место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
5. сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
6. форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
7. порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;
8. порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки);
9. требования к участникам такой закупки;
10. требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;
11. формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке;
12. дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки;
13. критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
14. порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
15. описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 223-ФЗ;
16. размер обеспечения заявок на участие в закупке, форма, срок и порядок предоставления такого обеспечения, если заказчиком установлено требование обеспечения заявок на участие в закупке
17. размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления такого обеспечения, реквизиты счетов для внесения обеспечения, если заказчиком установлено требование обеспечения исполнения договора;
18. срок и порядок заключения договора по итогам проведения конкурентной закупки;
19. требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работы, услуги, к

обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, об обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, указанные требования устанавливаются Заказчиком, при необходимости;

20. информация о предоставлении приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами; в случае установления такого приоритета в соответствии с пунктом 11.21. положения сведения, условия и требования согласно нормативным правовым актам Правительства Российской Федерации, устанавливающим порядок предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами;
21. иные сведения, определенные положением.

Конкурсная документация на поставку дизельного топлива утверждена генеральным директором заказчика 28.05.2020 (далее – документация о закупке).

Как следует из пункта 2.1 документации о закупке заказчик, указанный в извещении о проведении конкурса и разделе 2 документации о закупке приглашает заинтересованных лиц принять участие в конкурсе в электронной форме, предмет договора и условия которого указаны в разделе 2 (информационная карта конкурса в электронной форме) и разделе 3 (техническое задание) документации о закупке в соответствии с процедурами, условиями и положениями документации о закупке, проекта договора.

Согласно пункту 10 раздела 2 документации (информационная карта конкурса в электронной форме) требования к участникам закупки установлены в пункте 7.3 раздела 1 документации о закупке

В соответствии с пунктом 7.3 документации при проведении настоящего конкурса установлены следующие единые требования к участникам закупки:

- соответствие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки

- непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

- отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской

Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов балансовой стоимости активов участника закупки - юридического лица, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период или двадцать тысяч рублей – для физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в закупке не принято;

- обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора Заказчик приобретает права на такие результаты;

- отсутствие сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном ст. 5 223-ФЗ, и в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Иные требования к участникам конкурса документацией о закупке не установлены.

Раздел 4 документации о закупке содержит формы документов, представляемых участниками закупки для участия в конкурсе в электронной форме.

Форма заявки на участие в спорной закупке содержит критерий «производственные мощности участника закупки», оформленный в форме таблицы:

Наименование подкритерия	Значение	Сведения по подкритерию
Наличие в собственности или на ином законном основании нефтебазы для хранения дизельного топлива вместимостью не менее 1000 тонн, расположенной на расстоянии не более 35 км от Заказчика	(*указывается один из вариантов:* наличие / отсутствие)	(*указывается адрес нефтебазы, подтверждается документами, подтверждающими право собственности или пользования на ином законном основании*)
Наличие в собственности или на ином законном основании парка бензовозов вместимостью от 5 до 25 $м^3$ в количестве не менее 4 шт.	(*указывается один из вариантов:* наличие / отсутствие)	(*указываются сведения о бензовозах, подтверждается документами, подтверждающими право собственности или пользования на ином законном основании*)
		(*указываются адреса*

Наличие в собственности или на ином законном основании автозаправочных станций в количестве не менее 2 шт., расположенных на расстоянии не более 35 км от Заказчика	(*указывается один из вариантов:* наличие / отсутствие)	(*указываются адреса автозаправочных станций, подтверждается документами, подтверждающими право собственности или пользования на ином законном основании*)

Из предлагаемой заказчиком формы следует, что участником закупки при заполнении данной части заявки может быть указано как наличие, так и отсутствие производственных мощностей.

В пункте 18 раздела 2 документации о закупке заказчиком установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Как следует из пункта 18.6 раздела 2 документации о закупке наличие производственных мощностей является критерием для оценки заявок. Наличие производственных мощностей позволяет заявке участника закупки набрать баллы. При отсутствии в заявке участника производственных мощностей или доказательств их наличия заявке по данному критерию присуждается 0 баллов.

Из вышеизложенного следует возможность участия в оспариваемой закупке участников, не обладающих производственными мощностями, поскольку отсутствие производственных мощностей не влечет в силу пункта 9.2.3 раздела 1 документации о закупке отклонение заявки такого участника при условии соблюдения им установленных пунктом 7.3 раздела 1 документации требований.

Само по себе установление критерия, согласно которому заявки участников закупки, обладающих производственными мощностями, получают баллы при оценке и сопоставлении заявок, не влечет ограничения конкуренции.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках к целям регулирования Закона о закупках относится, в том числе, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Как следует из представленных заказчиком возражений на жалобу МУП «В» осуществляет пассажирские перевозки общественным транспортом на городских и пригородных маршрутах, в том числе, обеспечивает проезд по социальным и льготным проездным билетам, обслуживает спецмаршруты, организованные в период действия режима повышенной готовности функционирования органов управления, сил и средств территориальной подсистемы Волгоградской области единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций, в связи с чем необходима гарантия своевременной поставки дизельного топлива заказчику. В случае неисправности заправочного оборудования заказчика наличие нефтебазы и автозаправочных станций гарантирует бесперебойность поставок по договору с заказчиком, в связи с чем данный критерий оценки заявок был включён заказчиком в документацию о закупке.

Комиссия приходит к выводу о том, что установленные заказчиком критерии оценки заявок соответствуют целям законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и не влекут ограничение конкуренции.

Кроме того, согласно представленным заказчиком материалам ООО «С» не подавало заявку на участие в оспариваемой закупке и не обращалось к заказчику с запросами о разъяснении документации о закупке.

В жалобе отсутствуют сведения о намерении ООО «С» участвовать в оспариваемой закупке и о допущенных со стороны заказчика нарушениях прав и законных интересов заявителя жалобы в связи с нарушением порядка размещения информации о проведении спорной закупки, порядка подачи заявки на участие в закупке, а также нарушения порядка организации и проведения закупки, которые повлекли ущемление и (или) нарушение прав и законных интересов ООО «С», что в силу части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции является основанием для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган.

Достаточных оснований для вывода о заинтересованности заявителя в оспаривании действий заказчика, которые непосредственно не затрагивают права и законные интересы ООО «С», заявителем жалобы не приведено.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы ООО «С».

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «С» вх. № 5702 от 11.06.2020 на действия (бездействие) заказчика – муниципального унитарного предприятия «В» при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» посредством проведения конкурса в электронной форме на поставку дизельного топлива (извещение о проведении закупки № 32009192082 размещено на официальном сайте ЕИС 28.05.2020) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Волгоградской области.