

РЕШЕНИЕ №086/07/3-465/2023

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 05.04.2023 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 10.04.2023

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 видео онлайн-конференции заявителя ООО «Спецкомплект» <....> ,

в присутствии на заседании комиссии посредством видео онлайн-конференции представителя заказчика АО «ЮТЭК - Региональные сети» <....> ,

рассмотрев посредством видео онлайн-конференции жалобу ООО «Спецкомплект» (вх. № 3059-ЭП/23 от 28.03.2023) (далее - Жалоба) на действия заказчика АО «ЮТЭК - Региональные сети» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №12/2023 на право заключения договора на поставку полиэтиленовой (гладкой) трубы в рамках реализации объектов инвестиционной программы и технологического присоединения (реестровый номер извещения 32312188080),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) поступила Жалоба ООО «Спецкомплект» (далее — Заявитель) (вх. № 3059-ЭП/23 от 28.03.2023) на действия заказчика АО «ЮТЭК - Региональные сети» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №12/2023 на право заключения договора на поставку полиэтиленовой (гладкой) трубы в рамках реализации объектов инвестиционной программы и технологического присоединения (реестровый номер извещения 32312188080).

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.

ФАС России в письме от 22.09.2022 №ДФ/87946/22 указала, что жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно материалам дела срок окончания подачи заявок и подведение итогов 10.04.2023, жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 28.03.2023.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России уполномочена на рассмотрение данной жалобы по существу.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы было назначено на 05.04.2023.

Заявитель в своей Жалобе, указывает на следующее.

По мнению Заявителя, в нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках: подпункта 2: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, применение Заказчиком неценового критерия «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» в закупке у МСП нарушает сам принцип закупок МСП, так как, как указывает Заявитель, подразумевает под собой любого участника, отвечающего требованиям отнесения к участникам МСП.

Неценовой критерий «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.» не дает Заказчику преимуществ при выборе Поставщика, так как не влияет на добросовестное исполнение своих обязательств Поставщиком. Использование конкурса как способа определения поставщика на поставку товаров считаем нецелесообразным, так как данный товар широко распространён на отечественном рынке и поставку может осуществить любой участник отвечающим требованиям к участникам закупки.

На основании вышеизложенного Заявитель считает, что данный критерий используется поставщиком для ограничения круга липа, желающих принять участие в закупке и просим внести изменения в критерии закупки или изменить способ определения поставщика на аукцион.

Заказчик с доводами жалобы не согласился представил материалы и письменные возражения (вх. №3349-ЭП/23 от 04.04.23).

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 приходит к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг АО «ЮТЭК - Региональные сети», утвержденным решением Совета директоров АО «ЮТЭК - Региональные сети» 21 сентября 2022 года (далее - Положение о закупке).

Руководствуясь пунктом 8 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Заказчиком 23.12.2022 г. был утвержден и размещён в ЕИС перечень товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются у субъектов малого и среднего предпринимательства. В данном перечне содержится код ОКПД 2 22.21.21.120 «трубы полимерные жёсткие». Исходя из этого, Заказчик проводит закупку, участником которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> — 14.03.2023, обновлено в связи с изменением описания порядка оценки заявки коллективного участника — 31.03.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора — <....> рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке — 10.04.2023.

В подпунктах 2.4.2, 2.4.3 пункта 2.4 «Критерии оценки заявок на участие в конкурсе» раздела 2 «Закупка путем проведения открытого конкурса» Положения о закупке установлено следующее:

2.4.2. Критериями оценки заявок на участие в конкурсе могут быть:

- 1) цена;
- 2) качественные и (или) функциональные характеристики (потребительские свойства) товара, качество работ, услуг;
- 3) расходы на эксплуатацию товара;
- 4) расходы на техническое обслуживание товара;
- 5) сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- 6) срок, на который предоставляются гарантии качества товара, работ, услуг;
- 7) деловая репутация участника закупок;
- 8) наличие у участника закупок производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 9) квалификация участника закупки;
- 10) квалификация работников участника закупки.

2.4.3. В конкурсной документации Заказчик должен указать не менее двух критериев из предусмотренных п. 2.4.2 настоящего Положения, причем одним из этих критериев должна быть цена. Для каждого критерия оценки в конкурсной документации устанавливается его значимость. Совокупная значимость выбранных критериев должна составлять 100 процентов.

Так, в подпункте 1.5.2 «Критерии и порядок оценки заявок» раздела 1.5 «Процедуры определения победителя» закупочной документации установлено следующее:

1.5.2.1. Критерии оценки заявок являются «цена договора» и «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» согласно п. 1.5.2.2.

1.5.2.2. Порядок оценки предложений.

1) Критерий «Цена договора», единица измерения – рубль РФ.

Ценовой критерий. Значимость – 60 %.

Цена договора.

$$ЦБ\ i = (Ц_{min}/Ц_i) \times 100$$

где:

Ц_i - предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

Ц_{min} - минимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки

2) Неценовой критерий. Значимость – 40 %.

Критерий «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации», единица измерения – балл

Оценивается стоимость чистых активов участника.

а) Стоимость чистых активов определяется из предоставленной участником годовой бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату с приложениями (с доказательством принятия налоговым органом), согласно формам Приказа Министерства Финансов Российской Федерации от 04.12.2012 № 154 н; от 06.04.2015 № 57 н.

Расчет критерия вычисляется по формуле:

$$НЦБ_i = КЗ \times 100 \times (K_i / K_{max}),$$

где:

КЗ - коэффициент значимости показателя.

K_i – стоимость чистых активов Участника на последнюю отчетную дату;

K_{max} – максимальное предложение из предложений участников по критерию оценки;

б) В случае отсутствия отметки налогового органа (доказательства принятия налоговым органом бухгалтерской отчетности) $K_i=0$ баллов.

В случае отсутствия в заявке участника информации, являющейся одним из показателей оценки по критериям «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации», по данным показателям будет присваиваться 0 баллов.

В соответствии с частью 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять, осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Вместе с тем, Закон о закупках не содержит специальных положений в отношении установления заказчиком критериев, показателей, порядка оценки и сопоставления заявок.

Критерии, порядок оценки и сопоставления заявок устанавливаются заказчиками самостоятельно, выбор способа закупки определяется заказчиками самостоятельно с учетом требований Закона о закупках и положения о закупке.

Комиссия Ханты-мансийского УФАС России отмечает, что критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

При этом Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств.

Принцип равноправия участников закупки, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В соответствии с «Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Таким образом, порядок оценки заявок по неценовым критериям, установленный заказчиком, не противоречит требованиям Закона о закупках, а также положению о закупке. Установление неценового критерия оценки допустимо, поскольку это не является квалифицирующим требованием к участникам закупки и никаким образом не ограничивает участие на закупку.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Спецкомплект» (вх. № 3059-ЭП/23 от 28.03.2023) на действия заказчика АО «ЮТЭК - Региональные сети» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №12/2023 на право заключения договора на поставку полиэтиленовой (гладкой) трубы в рамках реализации объектов инвестиционной программы и технологического присоединения (реестровый номер извещения 32312188080), необоснованной.