

МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник»

ООО «Терра»

Рассмотрение жалобы состоялось 02 апреля 2024 г.

полном объеме решение изготовлено 05 апреля 2024 г.
Оренбург

В
г.

Решение по делу № 056/07/3-308/2024

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии –

членов Комиссии:

при участии представителей МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» на основании доверенностей – ...

в отсутствие представителей ООО «Терра», извещены надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения;

рассмотрев жалобу (вх. № 2980-ЭП/24 от 22.03.2024) ООО «Терра» на действия заказчика МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» при проведении малой закупки через электронную торговую площадку, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на капитальный ремонт помещений здания МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» (Извещение № 32413398897),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 2980-ЭП/24 от 22.03.2024) ООО «Терра» на действия заказчика МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» при проведении малой закупки через электронную торговую площадку, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на капитальный ремонт помещений здания МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» (Извещение № 32413398897).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции сторонам было направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению.

Рассмотрение жалобы было назначено 01.04.2024 г. При рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 02.04.2024 г. 14 ч. 30 мин.

Согласно доводам жалобы заявителя, заказчиком при проведении малой закупки нарушены права потенциальных участников т.к. срок подачи заявки составлял с 19.03.2024 г. 09 ч. 40 мин. до 19.03.2024 г. 12 ч. 00 мин. Также, по мнению заявителя, заказчиком нарушены положения Закона о закупках № 223-ФЗ, т.к. закупка с НМЦД 130 992 333,33 руб. не может быть проведена неконкурентным способом.

В Комиссию от заказчика представлены пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России. МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» в своих пояснениях не согласилось с доводами жалобы. Присутствующие на рассмотрении жалобы представители Заказчика, поддержали письменные возражения на жалобу в полном объеме, указав, что Закон о закупках № 223-ФЗ не содержит прямых запретов и не ограничивает заказчика в проведении неконкурентных закупок. Заказчик самостоятельно определяет способ закупки, данные положения закреплены в п.2 ст. 2 и п. 2 ст. 3 Закона о закупках № 223-ФЗ и подтверждаются письмом Минфина России от 03.07.2020 г. № 24-04-02/57563 и т.д. Также представители Заказчика уточнили, что для участия в закупке были разосланы 732 приглашения потенциальным участникам.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п.1 ч.1 ст.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 2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), 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 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

19.03.2024 г. МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) и на сайте ЭТП Торги-Онлайн разместило извещение № 32413398897 о проведении малой закупки через электронную торговую площадку, **участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства** на капитальный ремонт помещений здания МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» с начальной (максимальной) ценой договора (далее – НМЦД) 130 992 333, 33 руб.

Дата начала срока подачи заявок 19.03.2024 г.

Дата окончания срока подачи заявок 19.03.2024 г. в 11:30 (по местному времени заказчика).

Дата подведения итогов 19.03.2024 г. в 12:00.

ООО «Терра» не являлось участником данных торгов, но учитывая, что доводы жалобы связаны с обжалованием порядка их проведения, принята к рассмотрению.

Согласно ч.1 ст.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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» (далее - Положение), утверждено и размещено в ЕИС надлежащим образом.

В соответствии с ч. 2 ст. Закона о закупках, положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Главой 23.1 Положения установлен порядок проведения малой закупки через электронную торговую площадку.

23.1.1. Малая закупка через электронную торговую площадку – это неконкурентный способ закупки товаров, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в ЕИС извещения о проведении такого запроса и документации о нем, и при котором в описании предмета закупки не соблюдаются требования части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

23.1.2. Способ закупки малая закупка не является формой проведения торгов и его проведение не регулируется статьями 447-449 части 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, и не накладывает на Заказчика обязательств по соблюдению требований Федерального закона № 223-ФЗ в части описания объекта (предмета) закупки с учетом требований части 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

23.1.3. Малая закупка не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057-1061 части 2 Гражданского кодекса Российской Федерации. Малая закупка не накладывает на Заказчика обязательств по заключению договора с победителем данной закупки или иным Участником.

23.1.4. Заказчик вправе в целях обеспечения своей основной деятельности и хозяйственных нужд осуществить закупку товаров, работ, услуг конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов,

полезных моделей, промышленных образцов, стран происхождения товара способом малая закупка.

23.1.5. Извещение и документация о проведении малой закупки может не размещаться в единой информационной системе. Начальная (максимальная) цена малой закупки не ограничивается настоящим положением. Размещение малой закупки может осуществляться в течение времени, установленного Извещением о закупке.

23.1.6. Заказчик вправе осуществить поддержку субъектов малого и среднего предпринимательства путем проведения малой закупки, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно представленным документам, для участия в закупке разослано 732 приглашения потенциальным участникам.

Таким образом, учитывая, что Положением и иными нормативно-правовыми актами не установлено сроков подачи заявок для участия в неконкурентной малой закупке, довод жалобы относительно сроков подачи признается Комиссией необоснованным.

Вместе с тем, в соответствии с п. 2 ч. 8 ст. 3 Закона о закупках, Правительство Российской Федерации вправе установить: особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352 утверждено «Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема» (далее – Постановление № 1352).

Согласно п. 4 Постановления № 1352, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с п. 20¹ Постановления № 1352, для осуществления закупок, предусмотренных подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения, заказчик вправе установить в положении о закупке способ неконкурентной закупки, порядок проведения которого предусматривает следующее:

а) осуществление закупки в электронной форме на электронной площадке, предусмотренной частью 10 статьи 3⁴ Федерального закона;

б) цена договора, заключенного с применением такого способа закупки, не должна превышать 20 млн. рублей;

в) размещение участником закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства на электронной площадке предварительного предложения о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги;

г) размещение заказчиком на электронной площадке информации о закупаемом товаре, работе, услуге, требований к таким товару, работе, услуге, участнику закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства;

д) определение оператором электронной площадки из состава предварительных предложений, предусмотренных подпунктом "в" настоящего пункта, соответствующих требованиям заказчика, предусмотренным подпунктом "г" настоящего пункта, предложений о поставке товара, выполнении работы, оказании услуги участников закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства;

е) определение согласно критериям оценки, утвержденным в положении о закупке, заказчиком участника (участников) закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, с которым (которыми) заключается договор (договоры), из участников закупки, определенных оператором электронной площадки в соответствии с подпунктом "д" настоящего пункта;

ж) заключение с использованием электронной площадки договора (договоров) с участником (участниками) закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, определенным (определенными) заказчиком в соответствии с подпунктом "е" настоящего пункта, на условиях, определенных в соответствии с требованиями, предусмотренными подпунктом "г" настоящего пункта, а также предложением соответствующего участника закупки о поставке товара,

выполнении работы, оказании услуги.

Учитывая изложенное, в том числе, то, что заказчики при осуществлении закупок должны руководствоваться всей совокупностью нормативно-правовых в сфере закупок товаров, работ и услуг, а также Положением, Комиссия приходит к выводу, что МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник», при отсутствии каких-либо ограничений относительно НМЦД малой закупки в Положении, имело возможность для соблюдения ограничений, установленных в пп. 6 п. 20¹ Постановления № 1352 и проведения данной закупки конкурентным способом, но пренебрёг своим правом и провел закупку, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства с НМЦД 130 992 333, 33 руб. неконкурентным способом.

Доводы заказчика, со ссылкой на письма Министерства финансов РФ, Комиссией признаются не существенными т.к. Министерство финансов РФ не обладает ни надзорными, ни контрольными функциями отношении осуществляемых торгов в рамках Закона о закупках.

В соответствии с п. 20 ст. 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 п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

Как установлено, по результатам проведения данной закупки, 21.03.2024 г. заключен договор, в виду чего, у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи предписания.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (вх. № 2980-ЭП/24 от 22.03.2024) ООО «Терра» на действия заказчика МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» при проведении малой закупки через электронную торговую площадку, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на капитальный ремонт помещений здания МАУ г. Бузулука ВСК «Нефтяник» (Извещение №

32413398897), частично обоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные на закупку (Извещение № 32413398897) уведомлением Оренбургского УФАС России.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.