РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-22/23

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»

24.01.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 13.01.2023 № ВР00-ИС000070 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении непубликуемого специального тендера в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива дизельного «Арктического» (извещение № СОМ14122200062, размещенное на сайте <https://www.roseltorg.ru>), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 13.01.2023 № ВР00-ИС000070 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении непубликуемого специального тендера в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива дизельного «Арктического» (извещение

№ СОМ14122200062, размещенное на сайте <https://www.roseltorg.ru>)
(далее – Специальный тендер, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 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 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 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 правовыми 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупках группы АЛРОСА, утвержденным наблюдательным советом АК «Алроса» (ПАО) 22.07.2022 года (протокол от 25.07.2022 № 01/364-ПРНС), с учетом изменений, утвержденных наблюдательным советом АК «Алроса» (ПАО) 31.10.2022 (протокол от 01.11.2022

№ 01/367-ПР-НС) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Специального тендера (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 14.12.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 4 024 747 227, 50 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Специальном тендере – 31.01.2023;
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Специальном тендере – 16.02.2023;
5. Дата подведения итогов – 09.03.2023.

В целях полного и всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 20.01.2023 до 24.01.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе 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.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок участников закупки по критерию оценки «Неценовая предпочтительность заявки» (далее – Критерий).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Специального тендера Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила

следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 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.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Подпунктом 2 пункта 9.4 Документации установлен порядок оценки по Критерию, в соответствии с которым оценке подлежит опыт выполнения поставок топлива в адрес <...> с 2015 года на сумму не менее 90 млн. руб. с НДС. Подтверждается договорами поставки, заключенными с <...>. Предпочтительным является имеющийся опыт поставки топлива в адрес <...>.

Расчет оценки предпочтительности заявки осуществляется следующим образом:

« $B_{1,i}$ – оценка предпочтительности i -заявки по критерию «Опыт выполнения поставок топлива» в баллах:

5 баллов – опыт выполнения поставок есть.

0 баллов – опыта выполнений поставок нет».

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, поскольку представленные

участниками закупки сведения о наличии опыта выполнения поставок по предмету закупки в адрес иных хозяйствующих субъектов не подлежат оценке, что противоречит принципам, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Изучив представленный в подпункте 2 пункта 9.4 Документации порядок оценки по Критерию, Комиссия ФАС России установила, что участникам закупки, имеющим опыт поставки в адрес иных хозяйствующих субъектов, не представляется возможным получить баллы по Критерию, поскольку к оценке принимается опыт поставки топлива исключительно в адрес Заказчика, что не позволяет Заказчику выявить лучшие условия исполнения договора, заключаемого по результатам Специального тендера, а также свидетельствует об отсутствии объективности порядка начисления баллов по указанному Критерию.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что указанный порядок оценки нарушает права и законные интересы Заявителя, в том числе ввиду того, что у Заявителя имеется аналогичный предмету закупки опыт поставки топлива в адрес иных хозяйствующих субъектов.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего порядок оценки заявок участников Специального тендера по Критерию, нарушают пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 13.01.2023 № ВР00-ИС000070 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении непубликуемого специального тендера в электронной форме на право заключения

договора на поставку топлива дизельного «Арктического» (извещение № СОМ14122200062, размещенное на сайте <https://www.roseltorg.ru>) обоснованной;

2. Признать <...> нарушившим пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 24.01.2023 по делу № 223ФЗ-22/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 24.01.2023 по делу № 223ФЗ-22/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.