**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

**ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а тел. 50-31-55

# РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–194/2020

Резолютивная часть решения оглашена 09.10.2020 года

В полном объёме решение изготовлено 11.10.2020 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

| | | | |
|---|---|---|---|
| Председатель Комиссии: | <...> | - | заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства; |
| Члены комиссии: | <...> | - | специалист-эксперт отдела контроля органов власти, |
| | <...> | - | специалист-эксперт отдела контроля органов власти, |

рассмотрев посредством ВКС в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–194/2020 по жалобе индивидуального предпринимателя К. (далее также – Заявитель) на действия акционерного общества «Бенат» (далее также – Заказчик) при проведении запроса

предложений в электронной форме на право заключения договора оказания услуги по перевозке грузов автомобильным транспортном (реестровый номер извещения: 32009458808), далее также – Закупка, в отсутствие представителя Заявителя, уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, в присутствии

*представителей Заказчика:*

<...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 29.09.2020 г. поступила жалоба (вх. № 9837) ИП К. на АО «Бенат» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора оказания услуги по перевозке грузов автомобильным транспортном (реестровый номер извещения: 32009458808).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена 01.10.2020 г. в 13:12 на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/10994.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России 01.10.2020 г. в 13:14 в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ИВ/7321) о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Из довода жалобы Заявителя следует, что заявке ИП К. необоснованно отказано в допуске к участию в Закупке закупочной комиссией Заказчика по причине несоответствия организационно-правовой формы Заявителя действующему законодательству Российской Федерации, при том, что закупочной документацией Заказчика прямо предусмотрена возможность

участия индивидуального предпринимателя в данной Закупке.

Представители Заказчика с доводами жалобы Заявителя не согласились и пояснили, что отклонение заявки участника – ИП К. полностью соответствует положениям действующего законодательства Российской Федерации.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения представителей Заказчика, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках), 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 утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 1 ст. 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следует отметить, что законодательное требование сформулированное ч. 1 ст. 3 Закона о закупках (принципы осуществления закупочных процедур) продублировано п. 3 ч. 2 разд. 1 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Бенат» (далее – Положение, Положение о закупке), утверждённого протоколом заседания Совета директоров АО «Бенат» от 07.11.2018 г. № 4 и размещённого 22.11.2018 г. на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://zakupki.gov.ru/ (далее – ЕИС).

Таким образом, с учётом изложенного, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам Закупки и перечень документов, представляемых участниками Закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны

соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Как установлено материалами дела, 02.09.2020 г. (с изменениями от 15.09.2020 г.) в ЕИС (реестровый номер извещения: 32009458808) и на сайте оператора электронной площадки – общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» по адресу: https://www.rts-tender.ru/, Заказчиком было размещено извещение о проведении Закупки и документация о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиционных услуг по перевозке грузов автомобильным транспортом (далее – Документация).

Дата подведения итогов: 22.09.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 5 000 000, 00 руб.

Итоговом протоколом от 22.09.2020 г. зафиксировано, что заявка ИП Кириевской А.В. не допущена закупочной комиссией Заказчика до участия в Закупке по причине её несоответствия требованиям, установленным в извещении и Документации, а именно со следующей формулировкой: «Согласно пункту 1 статьи 11 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», индивидуальные предприниматели не вправе осуществлять деятельность по перевозке алкогольной продукции.».

Так, из итогового протокола от 22.09.2020 г. следует, что заявка ИП К. была фактически отклонена закупочной комиссией Заказчика на основании несоответствия участника закупки требованиям действующего законодательства Российской Федерации.

Порядок проведения закупки путём запроса предположений регламентируется разделом 6 Положения о закупке заказчика.

Так, согласно п. 1 ч. 1 разд. 6 Положения, под запросом предложений в электронной форме понимается форма торгов, проводимых на электронной площадке, при которой победителем признаётся участник закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определёнными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с пп. 8 п. 8 ч. 7 разд. 6 Положения, результаты рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений в электронной форме оформляются итоговым протоколом запроса предложений в электронной форме, содержащим сведения о результатах рассмотрения заявок на участие в закупке, в том числе основания отклонения каждой заявки, с указанием положений документации о закупке, которым не соответствует

такая заявка. Данное требование Положения о закупке Заказчика к содержанию итогового протокола является дублирующим требование пп. «б» п. 5 ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушение пп. 8 п. 8 ч. 7 разд. 6 Положения, пп. «б» п. 5 ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках, выразившееся в неуказании в Итоговом протоколе от 22.09.2020 г. конкретных положений Документации, которым не соответствует заявки ИП К.

В соответствии с п. 2 ч. 6 разд. 6 Положения, для участия в запросе предложений в электронной форме участник закупки посредством электронной площадки подаёт заявку на участие в запросе предложений в электронной форме, в срок и по форме, которые установлены документацией о проведении запроса предложений в электронной форме.

Абзацем 1 «Требований к участникам закупки Документации» (стр. 6) определено, что участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным Заказчиком в соответствии с Положением о закупке.

Согласно п. 7 ч. 7 разд.6 Положения и п. 3 Документации (стр. 14), закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в запросе предложений в электронной форме в следующих случаях:

- если заявка на участие в запросе предложений в электронной форме не соответствует требованиям, установленным в документации о проведении запроса предложений в электронной форме;

- предложенная в заявке на участие в запросе предложений в электронной форме цена договора превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о проведении запроса предложений в электронной форме;

- предложенная в заявке на участие в запросе предложений в электронной форме цена за единицу товара, работы, услуги превышает начальную (максимальную) цену за единицу товара, работ, услуги, указанную в извещении и(или) документации о проведении запроса предложений в электронной форме (в случае установления в документации о закупке недопустимости превышения цены за единицу товара, работы, услуги, указанной в извещении и (или) документации);

- заявка на участие в запросе предложений в электронной форме содержит двоякие толкования положений заявки, в том числе в отношении характеристик поставляемой продукции, цены договора или содержит недостоверные сведения.

В соответствии с ч. 6 ст. 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.

Так, в ходе осуществления Комиссией Тюменского УФАС России проверки представленных сторонами документов и сведений установлено, что закупочной документацией Заказчика не предусмотрено отклонение заявок участников рассматриваемой Закупки на основании несоответствия таких участников требованиям действующего законодательства Российской Федерации, соответственно заявка ИП К. формально не могла быть отклонена закупочной комиссией Заказчика на указанном в итоговом протоколе от 22.09.2020 г. основании, следовательно, довод жалобы Заявителя о том, что Заказчик не имел правовых оснований отказывать в допуске заявке ИП К. является обоснованным.

Вместе с тем, согласно п. 1 «Требований к участникам закупки» Документации (стр. 6), для участия в процедуре закупки участник запроса предложений в электронной форме должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим продажу товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора.

Так, п. 1.1 Приложения № 2 к Документации (Проект договора) определено, что по настоящему договору экспедитор на основании заявки Заказчика на организацию перевозка груза автомобильным транспортом, обязуется оказать транспортные услуги по перевозке алкогольной продукции собственным или арендованным транспортом.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее – Закон № 171) производство и оборот алкогольной продукции (за исключением розничной продажи пива и

пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи) и производство и оборот (за исключением розничной продажи) спиртосодержащей пищевой продукции осуществляются организациями.

Согласно п. 16 ст. 2 Закона № 171 под оборотом алкогольной продукции понимается закупка (в том числе импорт), поставки (в том числе экспорт), хранение, перевозки и розничная продажа, на которые распространяется действие настоящего Федерального закона.

Таким образом, по смыслу вышеприведённых норм, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели не вправе осуществлять деятельность по перевозке алкогольной продукции, следовательно, установленная абз. 1 «Требований к участникам закупки» Документации (стр. 6) вероятная возможность их участия в рассматриваемой закупочной процедуре прямо противоречит требованиям ч. 1 ст. 11 Закона № 171, что, в свою очередь повлекло непредусмотренное Документацией, но соответствующее требованиям действующего законодательства Российской Федерации отклонение заявки участника – ИП К.

Из совокупности вышеизложенного Комиссия Тюменского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушение принципа информационной открытости Закупки (п. 3 ч. 2 разд. 1 Положения, п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках), выразившееся в установлении в Документации противоречащей Закону № 171 возможности принятия участия в рассматриваемой закупочной процедуре физических лиц и индивидуальных предпринимателей, что вводит в заблуждение участников закупки и, как следствие нарушает ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

С учётом вышеизложенного, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении АО «Бенат» ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1, ч. 6 ст. 3, ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках, при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора оказания услуги по перевозке грузов автомобильным транспортном (реестровый номер извещения: 32009458808), выразившемся:

- в отклонении заявки ИП К. по основаниям не предусмотренным закупочной документацией;

- в противоречии закупочной документации требованиям Закона № 171, а именно указание возможности участия в рассматриваемой закупочной процедуре физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей;

- в неуказании в Итоговом протоколе от 22.09.2020 г. конкретных положений Документации, которым не соответствует заявки ИП К.;

2) об отсутствии оснований для выдачи предписания в связи с тем, что действия закупочной комиссии Заказчика, направленные на отклонение заявки участника – ИП К. фактически соответствуют требованиям ч. 1 ст. 11 Закона № 171 и расцениваются Комиссией Тюменского УФАС России как необоснованные закупочной документацией, но правомерные с точки зрения соблюдения действующего законодательства Российской Федерации.

С учётом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя К. на действия акционерного общества «Бенат» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора оказания услуги по перевозке грузов автомобильным транспортном (реестровый номер извещения: 32009458808) **обоснованной**.

2. Признать в действиях АО «Бенат» нарушение ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1, ч. 6 ст. 3, ч. 14 ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание АО «Бенат» не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.