УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

РЕШЕНИЕ

по делу: № 072/07/18.1–185/2023

11.01.2024 г. Тюмень

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

Председатель Комиссии:	"...-..."	Заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок;
Члены комиссии:	"...-..."	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;
	"...-..."	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 072/07/18.1–185/2023 по жалобе "...-..." (далее – Заявитель, "...-...") на действия "...-..." (далее – "...-...", Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты

малого и среднего предпринимательства на поставку продуктов питания (реестровый номер закупки: 32313107810), далее также – Закупка,

в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;

с участием представителей:

от Заказчика: "...-..." по доверенности от 09.01.2024 № 2;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) поступила жалоба "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку продуктов питания (реестровый номер закупки: 32313107810).

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, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

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.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо 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.

Заявитель выражает несогласие с положениями Документации Заказчика, в частности:

1. Заказчиком в пп. 2, 6 п. 1.4.2 Документации установлены требования о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке выписки из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в форме электронного документа в формате PDF, скан-копии решения об одобрении или о совершении крупной сделки, которые нарушают положение ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках, являются требованиями о предоставлении дополнительных документов, что не предусмотрено законом.

2. По мнению Заявителя в п. 2.2 разд. IV Документации Заказчиком неправомерно установлен критерий «Обеспеченность финансовыми ресурсами», поскольку предоставляет преимущество определённым участникам Закупки. По мнению Заявителя при начальной (максимальной) цене договора Закупки необходимость подтверждения объема выручки участника закупки за 2022 г. в размере 30 000 000, 00 отсутствует.

В свою очередь, представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что закупочная документация составлена в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей сторон, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, 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.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Протоколом заседания наблюдательного совета "...-..." от 28.07.2023 № 9/2023 утверждено Положение о закупке товаров, работ услуг для нужд "...-..." (далее – Положение, Положение о закупке), которое 01.08.2023 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://zakupki.gov.ru/ (далее – ЕИС).

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ установлено, что для осуществления

конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 22 Закона о закупках, под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Как установлено материалами дела, 19.12.2023 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32313107810), Заказчиком Приложением № 1 к Извещению была размещена Документация о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку продуктов питания (далее – Документация).

Согласно доводу жалобы Заявителя № 1, Заказчиком в пп. 2, 6 п. 1.4.2 Документации установлены требования о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке выписки из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в форме электронного документа в формате PDF, скан-копии решения об одобрении или о совершении крупной сделки. По мнению Заявителя потенциальному участнику Закупки, установленные Заказчиком требования нарушают положение ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках, поскольку являются требованиями о предоставлении дополнительных документов, что не предусмотрено законом.

Пунктом 1 статьи 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с пунктом 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены,

устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Статьей 3.4 Закона о закупках установлены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – СМСП).

При этом, часть 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках предусмотрен **исчерпывающий** перечень информации и документов, обязанность представления которых заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке с участием СМСП.

Согласно части 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках, **не допускается установление** в документации о конкурентной закупке **обязанности представлять** в заявке на участие в такой закупке информацию и **документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи**.

Положениями части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках утверждено, что в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

- идентификационный номер налогоплательщика участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранного лица) (п. 3);
- копия решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством Российской Федерации и для участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключение по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) является крупной сделкой (п. 7);

Частью 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

Аналогичные положения (в т.ч. исчерпывающий перечень документов) ч. 19.1-19.3 ст. 3.4 Закона о закупках также установлены Заказчиком в пунктах 23.18-23.18.(2) Положения.

Пунктом 1.4.2 Документации установлено, что Заявка на участие в запросе предложений должна содержать:

- полученную не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении запроса предложений копию электронной выписки из единого государственного реестра юридических лиц, полученную не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении запроса предложений копию электронной выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, либо выписку из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в форме электронного документа в формате PDF, подписанную усиленной квалифицированной электронной подписью должностного лица налогового органа, копии документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица), полученные не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении запроса предложений. Предоставление копии электронной выписки из единого государственного реестра юридических лиц, выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей при проведении процедуры запроса предложений не в электронной форме не допускается (пп. 2).
- скан-копии решения об одобрении или о совершении крупной сделки в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в запросе предложений, обеспечения исполнения договора являются крупной

сделкой. В случае, если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок на участие в запросе предложений для участника закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного законодательством и учредительными документами участника закупки порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении или о совершении крупных сделок, участник закупки обязан представить скан-копию письма, содержащего обязательство в случае признания его победителем конкурентной закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора. В случае, если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник закупки представляет скан-копию соответствующего письмо (пп. 6).

При этом, не представление, либо частичное представление документов, несоответствие документов формам, установленным в абз. 1 – 7 пп. 1.4.2 п. 1.4 главы 1 данного раздела закупочной документации или частичное их заполнение расценивается комиссией по закупкам как несоответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, установленным конкурсной документацией.

В ходе заседания Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что требование о предоставлении участником выписки из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в форме электронного документа в формате PDF было установлено с целью получения документа, подтверждающего идентификационный номер налогоплательщика участника конкурентной закупки.

Вместе с тем, п. 2 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках не предусматривает возможности для установления Заказчиком требования о предоставлении участниками закупки документов, подтверждающих идентификационный номер налогоплательщика участника конкурентной закупки.

С учётом вышеизложенного, проанализировав пункт 1.4.2 Документации на соответствие положениям пункта ч. 19.1-19.3 ст. 3.4 Закона о закупках, п. 23.18 Положения Комиссией Управления установлено, что Заказчиком в пп. 2 п. 1.4.2 Документации установлено требование о представлении в заявке на участие в такой закупке документов, не предусмотренных ч. 19.1, 19.2 ст. 3.4 Закона о закупках, в нарушение ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках, 23.18.(2) Положения, соответственно Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу о признании довода жалобы Заявителя № 1 обоснованным, Заказчиком нарушившим ч. 1, 2 ст. 2, ч. 19.3 ст.3.4 Закона о закупках,

Согласно доводу жалобы Заявителя № 2, по мнению Заявителя в п. 2.2 разд. IV Документации Заказчиком неправомерно установлен критерий

«Обеспеченность финансовыми ресурсами», поскольку предоставляет преимущество определённым участникам Закупки. По мнению Заявителя при начальной (максимальной) цене договора Закупки необходимость подтверждения объема выручки участника закупки за 2022 г. в размере 30 000 000, 00 отсутствует.

Начальная (максимальная) цена договора: 472 138,52 руб.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках утверждено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 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.

Подпунктом 8 пункта 1.4.2 Документации установлено, что Заявка на участие в запросе предложений должна содержать документы, копии документов и информация, необходимые для оценки заявки по критериям, содержащимся в документации о проведении запроса предложений. При этом отсутствие этих документов и сведений не является основанием для признания заявки на участие в запросе предложений не соответствующей требованиям документации о такой закупке.

Заказчиком в п. 2.2 разд. IV Документации установлен нестоимостной критерий оценки заявок участников Закупки, «Обеспеченность финансовыми ресурсами», подтверждающийся объемом выручки участника закупки за 2022 г. путём предоставления скан-копии бухгалтерского баланса за 2022 г. или иного документа, подтверждающего объем выручки за 2022 г. с отметкой налогового органа или квитанцией о приёмке, в соответствии с которым:

Отсутствие и менее 6 000 000, 00 рублей – 0 баллов

6 000 000, 00 рублей – 20 баллов;

12 000 000, 00 рублей – 40 баллов;

18 000 000, 00 рублей – 60 баллов;

24 000 000, 00 рублей – 80 баллов;

30 000 000, 00 рублей и более – 100 баллов;

При этом, при оценке предложений коллективного участника сведения об объеме выручки в соответствии с данным подкритерием, предоставляемые лицами, выступающими на стороне одного участника процедуры закупки, суммируются.

В ходе заседания Комиссии Управления представитель Заказчика отметил, что становление критерия оценки «Обеспеченность финансовыми ресурсами» в качестве одного из критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке с интервальными значениями и максимальном количественным значением в рамках указанного критерия направлено не на ограничение числа потенциальных участников или предоставление преимуществ определенным участникам, а на определение победителя закупки с наименьшей степенью вероятности неисполнения и (или) ненадлежащего исполнения условий поставки, в том числе соблюдения графиков и бесперебойности поставок, отметив, что критерий оценки не является требованием к участнику и в случае отсутствия документов, подтверждающих квалификацию участника, не является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

С учётом вышеизложенного, поскольку нестоимостной критерий оценки «Обеспеченность финансовыми ресурсами» не препятствует подаче участниками заявок на участие в Закупке, отсутствие подтверждающих соответствие критерию документов не является основанием для отклонения заявки от участия в Закупки, Комиссия Тюменского УФАС России полагает признать довод жалобы Заявителя № 2 необоснованным.

Стоит отметить, что принимая решение об участии в закупочной процедуре, участник заранее должен осознавать в том числе риск не быть признанным победителем закупки. Использование Заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Само по себе предъявление Заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

Согласно правовой позиции Президиума ВАС от 28.12.2010 № 11017/10 по делу А06-6611/20009 основная задача законодателя, устанавливающего порядок проведения торгов, состоит в том, чтобы не столько обеспечить максимально широкий круг участников размещения заказов, сколько выявить в результате торгов лицо, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращая злоупотребления.

Судами установлено, что само по себе включение в документацию условий и признаков, которые в конечном итоге приводят к исключению из числа участников лиц, не отвечающих этим условиям и признакам, не является ограничением доступа к участию в закупке и ограничением конкуренции, а представляет собой механизм выбора наиболее подходящего под требования заказчика поставщика.

С учётом вышеизложенного, поскольку Комиссией Управления установлено нарушение Заказчиком требований ч. 1, 2 ст. 2, ч. 19.3 ст.3.4 Закона о закупках, Комиссия Тюменского УФАС России полагает признать жалобу обоснованной.

В этой связи, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым выдать в адрес заказчика обязательное для исполнения предписание:

1) об отмене Протоколом рассмотрения заявок, составленных в ходе проведения Закупке;

2) о внесении изменений в закупочную документации с учётом выводов, изложенным в настоящем решении, требований Закона о закупках, Положения;

Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» надлежит обеспечить техническую возможность исполнения выданного предписания по делу.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "...-..." на действия "...-..." при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку продуктов питания (реестровый номер закупки: 32313107810), **обоснованной**.

2. Признать Заказчика – "...-..." нарушившим требования части 1, 2 статьи 2, части 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках.

3. Выдать в адрес заказчика обязательное для исполнения предписание.

4. Оператору электронной площадке ООО «РТС-тендер» надлежит обеспечить техническую возможность исполнения предписания по делу.

Председатель Комиссии: "...-..."

Члены Комиссии: "...-..."

"...-..."

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