

Заказчику – АО «Автобусный парк»
и его закупочной комиссии

ул. Хутынская, д. 10,
Великий Новгород, 173020

Участнику закупки (подателю жалобы) –
ООО «ТехноОйл»

пр-кт Николая Корыткова, д. 15Е,
стр. 1, каб. 114,
г. Тверь, 170024

РЕШЕНИЕ

№ 053/07/3-7/2023

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в соответствии
с законодательством Российской Федерации торгов

26 января 2023 года

Новгород

Великий

Комиссия по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при

закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее - Комиссия) в составе:

.....

в присутствии представителей:

заказчика - Акционерного общества «Автобусный парк» (173020, Великий Новгород, ул. Хутынская, д. 10) – ... (доверенность № КСГ/2023 от 23.01.2023);

заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «ТехноОйл» (170024, г. Тверь, пр-кт Николая Корыткова, д. 15Е, стр. 1, каб. 114) – (доверенность № б/н от 23.01.2023), (доверенность № б/н от 23.01.2023), (доверенность № б/н от 23.01.2023),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ТехноОйл» (170024, г. Тверь, пр-кт Николая Корыткова, д. 15Е, стр. 1, каб. 114; далее – ООО «ТехноОйл», Общество) на действия заказчика – Акционерного общества «Автобусный парк» (173020, Великий Новгород, ул. Хутынская, д. 10; далее – АО «Автобусный парк») при проведении тендера на право заключения договора на поставку АКБ, извещение № 32212006844 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 29.12.2022,

УСТАНОВИЛА:

17.01.2023 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ООО «ТехноОйл» на действия заказчика – АО «Автобусный парк» при проведении тендера на право заключения договора на поставку АКБ, извещение № 32212006844 о проведении которого было размещено на официальном сайте 29.12.2022 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о закупках и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заказчику – АО «Автобусный парк» было направлено уведомление о приостановлении закупки до рассмотрения Жалобы по существу, которое заказчиком исполнено, проведение закупки приостановлено, договор не заключен.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

В пункте 14.2 Документации о проведении тендера неправомерно установлено право заказчика на отклонение заявки участника закупки, если цена, предложенная им, снижена на 25 и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене договора, поскольку, положением о закупки товаров, работ, услуг для нужд АО «Автобусный парк» не предусмотрены антидемпинговые меры и порядок действия заказчика при их достижении.

Общество также считает, что наличие данного условия в Документации не позволяет предложить цену, сниженную более чем на 25% от начальной (максимальной) цена договора.

Учитывая изложенное, заявитель просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

На заседании Комиссии представители подателя Жалобы поддержали вышеуказанные доводы Жалобы в полном объеме.

Согласно имеющимся в материалах Жалобы письменным возражениям АО «Автобусный парк» (вх. № 277 от 24.01.2023 Новгородского УФАС России) АО «Автобусный парк» считает Жалобу необоснованной и указывает на то, что при проведении и оценки заявок заказчик руководствовался требованиями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В результате проведенных торгов заявки всех участников тендера (в том числе участник, предложивший цена более чем на 25% ниже начальной (максимальной) цены договора) были оценены и допущены заказчиком.

На рассмотрении Жалобы представитель заказчика поддержал указанные письменные возражения в полном объеме.

Необходимо отметить, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, внеплановая проверка действий заказчика и его закупочной комиссии, совершенных ими при проведении рассматриваемой закупки, в данном случае не проводится, Комиссией рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В соответствии с частью 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 вышеуказанной нормой заказчиком разработано и утверждено решением № 1/22 от 22.06.2022 совета директоров АО «Автобусный парк» Положение о закупки товаров, работ, услуг для нужд АО «Автобусный парк» (далее - Положение) применяемое им при осуществлении закупок в соответствии с положениями Закона о закупках.

Согласно части 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.

Согласно части 2 статьи 3 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.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и

соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

Пунктом 6.1.1 Положения предусмотрено, что предпочтительными способами проведения закупочных процедур являются конкурентные процедуры, к ним относятся: конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок, запрос цен, тендер.

Особенности проведения тендера содержатся в раздела 9.8 Положения.

Таким образом, АО «Автобусный парк» при проведении рассматриваемого тендера должно было придерживаться требований действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и собственного Положения.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Документация о проведении тендера (далее - Документация) утверждена генеральным директором АО «Автобусный парк» 29.12.2022.

Пунктом 9.8.2.1 Положения относительно процедуры проведения тендера предусмотрено, что во всем что не оговорено настоящим разделом, применяются правила, предусмотренные в пункте 9.1.3 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 9.1.3.8 Положения в документации о закупке должно быть приведено описание порядка проведения закупки, в том числе должны быть указаны права и обязанности заказчика и участников закупки, в т.ч. право заказчика проверять соответствие предоставленных участником закупки сведений действительности, включая направление запросов в государственные органы или лицам, указанным в заявке, инспекцию производства участника.

Пункт 14.2 раздела 14 Документации предусматривает, право заказчика на отклонение заявки, если цена, предложенная участником закупки, занижены на 25 или более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене договора.

Согласно пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке

Из пункта 9.8.7.1 Положения следует, что рассмотрение заявок на участие в тендере осуществляется пунктами 9.1.11, 9.1.12, 9.1.13 Положения.

В соответствии с пунктами 9.1.13.1 и 9.1.13.4 Положения в рамках оценки заявок

закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки допущенных участников закупки и присваивает каждой заявке оценки в соответствии с предусмотренными документацией оценочными критериями и порядком оценки заявок. Оценка и сопоставление заявок осуществляются в соответствии с критериями оценки и в порядке, которые установлены документацией о закупке с учетом положений раздела 8.7.

Пунктом 8.7.4 Положения предусмотрен такой критерий оценки заявок как цена договора, цена единицы товаров, работ, услуг.

Порядку рассмотрения, оценки и сопоставления заявок участников тендера посвящены разделы 12-13 Документации.

В соответствии с пунктом 13.3 Документации на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в тендере, закупочной комиссией каждой из заявок на участие в тендере относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий договора присваивается порядковый номер. Заявке на участие в тендере, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в тендере содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в тендере, которая поступила ранее других заявок на участие в тендере, содержащих такие условия.

Пунктом 13.5 Документации предусмотрено, что победителем тендера признается участник, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в тендере которого, присвоен первый номер.

В рамках рассматриваемого тендера критериями оценки заявок участников тендера являются:

1. цена договора (значимость критерия 80%);
2. срок поставки, качество услуг (значимость критерия 20%) (пункт 12 информационной карты).

Согласно пункту 9.8.9.1 Положения выбор победителя тендера осуществляется в порядке, предусмотренном пунктом 9.1.16 Положения, согласно которому выбор победителя закупки осуществляется на заседании закупочной комиссии после проведения оценки заявок или переторжки (если проводилась) с учетом ее результатов (пункт 9.1.16.1 Положения о закупках).

В соответствии с пунктом 9.1.16.3 Положения и пункту 13.5 Документации закупочная комиссия на том же заседании признаёт победителем закупки участника, который предложил лучшие условия исполнения договора или лучшую цену и заявке на участие в закупке которого присвоено первое место.

Исходя из системного анализа положений Документации (разделы 12-13) и Положения следует, что победителем тендера признается участника закупки предложивший лучшее предложение по цене договора и по сроку поставки,

качеству услуг.

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

Раздел 14 Документации посвящен отклонению заявок с демпинговой ценой.

В соответствии с пунктом 14.1 раздела 14 Документации при представлении закупки, содержащей предложение о цене договора на 10 или более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, указанной заказчиком закупки в извещении об осуществлении закупки, участник, представивший такую заявку, обязан в составе такой заявки представить расчет предлагаемой цены договора и ее обоснование.

Как уже указывалось ранее, пунктом 14.2 раздела 14 Документации предусмотрено, что заказчик закупки вправе отклонить заявку, если цена, предложенная участником закупки, занижена на 25 или более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене договора.

Следовательно, с учетом положений пункта 14.2 раздела 14 Документации определение победителя ставится не в зависимости от наличия в заявке участника тендера лучшего предложения по цене договора и условий его исполнения, как указано в вышеприведенных положениях Документации (разделы 12-13) и Положения, а от субъективного мнения заказчика.

При этом, исходя из того, что отклонение заявки, при наличии в ней демпинговой цены, является правом заказчика, и оно не ставится в зависимость от отсутствия в заявке той или иной информации, то положения пункта 14.1 раздела 14 Документации носят субъективный характер и нарушают принципы равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки и, в итоге, позволяют заказчику по своему произвольному усмотрению определять победителя торгов, а не выявлять лицо, объективно предложившее лучшие условия оказания услуг.

Данные выводы Комиссии Новгородского УФАС России подтверждаются судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 14.09.2022 № Ф05-20693/2022 по делу № А40-229830/2021).

На основании вышеизложенного, в действиях заказчика содержится нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выразившееся в неправомерном установлении в Документации права заказчика на отклонение заявки участника, содержащей предложение по цене договора на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора.

Таким образом доводы Жалобы нашли свое подтверждение, и Жалоба является обоснованной.

Установленные в ходе рассмотрения Жалобы нарушения Закона о закупках указывают на наличие в действиях должностного лица заказчика, утвердившего Документацию, признаков события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, вопреки мнению Общества, наличие в Документации, указанного ранее права заказчика, не делало невозможным для участников тендера предлагать цену контракта более чем на 25% ниже начальной (максимальной) цены договора.

В соответствии с частью 20 статьи 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, принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Нарушение, установленное в действиях заказчика, является существенным, и могло привести к неправомерному отклонению заявки, содержащей лучшую цену договора и условия его исполнения.

Вместе с тем, согласно приложению № 2 к протоколу от 17.01.2023 № 3 оценки заявок в тендере, среди трех участников закупки только участником № 598 (Общество с ограниченной ответственностью «Спутник») была предложена цена, которая более чем на 25% ниже начальной (максимально) цена договора.

При этом, заявка данного участника закупки не была отклонена комиссией заказчика, что свидетельствует об отсутствии доказательств того, что выявленное нарушение законодательства о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц повлияло на результаты рассматриваемых торгов и об отсутствии необходимости в выдаче соответствующего предписания.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки - Общества с ограниченной ответственностью «ТехноОйл» (170024, г. Тверь, пр-кт Николая Корыткова, д. 15Е, стр. 1, каб. 114) на действия заказчика – Акционерного общества «Автобусный парк» (173020, Великий Новгород, ул. Хутынская, д. 10) при проведении тендера

на право заключения договора на поставку АКБ, извещение № 32212006844 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 29.12.2022, обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика – Акционерного общества «Автобусный парк» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, не выдавать в связи с тем, что выявленное нарушение не повлияло на результаты рассматриваемых торгов.

4. Передать материалы Жалобы уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица заказчика – Акционерного общества «Автобусный парк».

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.