

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 7-11/35

(027/10/18.1-242/2023)

06 марта 2023 года
Хабаровск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей: <...>, членов комиссии: <...>; <...>,

в присутствии представителей:

- ООО «ДТСК» - директор А.С. Микелов; О.А. Фещук по доверенности от 09.02.2023 №б/н,

- АО «Спецавтохозяйство по санитарной очистке города Хабаровска» - представитель не явился (о дате, месте и времени рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев жалобу ООО «ДТСК», материалы дела № 7-11/35(027/10/18.1-242/2023),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «ДТСК» на действия заказчика – АО «Спецавтохозяйство по санитарной очистке города Хабаровска» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива (извещение №32312097312 от 07.02.2023).

Из жалобы следует, что Общество несогласно с установленными положениями документации о закупке и отклонением его заявки от дальнейшего участия в закупке.

АО «Спецавтохозяйство по санитарной очистке города Хабаровска» с доводами жалобы не согласилось по основаниям, изложенным в письменном виде от 28.02.2023 №37/101 (вх. №3117-ЭП/23 от 02.03.2023), пояснив, что Общество с запросом о разъяснении положений документации о закупке, а также за разъяснениями результатов закупки не обращалось. Сопоставление заявок участников закупки осуществлялось по 2 (двум) критериям,

установленным в документации (цена договора и опыт участника). В пояснении к формуле расчета по критерию №2 содержится описка. Вместо « B_i – количество баллов за срок отсрочки по i – й заявке», следует понимать « B_i – количество баллов за опыт по i – й заявке». Описка контекстная и не может ввести в заблуждение участника. Просят признать жалобу необоснованной.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135–ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке

товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является 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 (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей,

промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Согласно части 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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 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 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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Исходя из требований пп. 1 п. 10 ст. 4 Закона о закупках, обязанность описания технических и функциональных характеристик, требований к упаковке закупаемой продукции, сохраняется за заказчиком в любом случае, даже когда эквиваленты по закупке не допускаются.

Данные правовые нормы позволяют сделать вывод о том, что именно заказчик (организатор закупки) наделен правом установить в документации о торгах порядок и условия их проведения, установить требования к закупаемому товару, исходя из имеющейся у заказчика потребности, иные лица подобным правом не обладают.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением об организации закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «Спецавтохозяйство г. Хабаровска» от 12.09.2022, размещенным на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

07.02.2023 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru АО «Спецавтохозяйство г. Хабаровска» размещено извещение № 32312097312 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива, документация о закупке.

Сроки подачи заявок с 08.02.2023 по 16.02.2023. Подведение итогов – 17.02.2023.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 33 799 000, 00 руб.

Согласно п. 11 Информационной карты любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

В настоящей процедуре закупки может принять участие любое

юридическое или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, своевременно подавшее надлежащим образом оформленную заявку на участие, согласно размещенным в ЕИС извещению и закупочной документации (п. 1.2 документации о закупке).

Порядок оценки и сопоставления заявок осуществляется в соответствии с разделом 8 документации о закупке.

На основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в закупке комиссией каждой заявке на участие в закупке относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора присваивается порядковый номер. Заявке на участие в закупке, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае если в нескольких заявках на участие в закупке содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, которая поступила ранее других заявок на участие в закупке, содержащих такие условия (п. 8.1 документации о закупке).

Победителем закупки признается участник закупки, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие которого присвоен первый номер (п. 8.2 документации о закупке).

П. 8.4 Документации о закупке установлены критерии и порядок оценки заявок:

При оценке заявок заказчиком применяется система оценки, состоящая из следующих показателей (критериев):

Номер критерия	Описание критерия. Порядок расчета критериев	Вес критерия
1	<p><u>Цена договора</u></p> <p>Цена договора за все количество поставляемого товара, в рублях.</p> $B_i = P_{\min} P_i \times V$ <p>где:</p> <p>B_i – количество баллов за цену договора по i-й заявке;</p> <p>P_{\min} – минимальное значение критерия из предложенных в заявках;</p> <p>P_i – значение критерия в оцениваемой заявке;</p>	80%

	В – вес критерия.	
2	<p>Опыт поставщика</p> <p>Сумма исполненных договоров (по ТОРГ-12 или УПД), представленных согласно п.6.3.1 настоящей документации.</p> <p>При не предоставлении исполненных договоров, согласно п.6.3.1. документации, участнику присваивается 0 баллов.</p> <p>Значение критерия определяется Заказчиком самостоятельно на основании информации, предоставленной участником.</p> $B_i = P_i P_{max} \times B$ <p>где:</p> <p>B_i – количество баллов за срок отсрочки по i-й заявке;</p> <p>P_{max} – максимальное значение критерия из предложенных в заявках;</p> <p>P_i – значение критерия в оцениваемой заявке;</p> <p>В – вес критерия.</p>	20%

Первое место присваивается заявке, набравшей максимальное количество баллов (п. 8.5 документации о закупке).

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками и рассмотрения заявок на участие в запросе предложений 32312097312 от 17.02.2023 по окончании срока подачи заявок подано 2 (два) предложения от участников, которые допущены к участию в закупке.

Согласно указанному протоколу, заказчиком осуществлена оценка заявок: заявке ООО «Альтус» присвоено 1 место (цена договора - 76,47 баллов, опыт участника – 20,00 баллов, итого – 96,47 баллов); заявке ООО «ДТСК» присвоено 2 место (цена договора - 80,00 баллов, опыт участника – 0,48 баллов, итого – 80,48 баллов).

1. В части доводов жалобы ООО «ДТСК» о несогласии с положениями документации о закупке, Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами

порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в закупке, либо лицом, не подавшим заявку на участие в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении закупки либо порядок подачи заявок на участие.

В соответствии с извещением 32312097312, размещенным в Единой информационной системе в сфере закупок дата окончания подачи заявок – 07.02.2023.

Заявитель направил жалобу на действия Заказчика – 21.02.2023 (подана нарочно). Жалоба зарегистрирована антимонопольным органом – 21.02.2023 вх. № 2654/23.

Как следует, из жалобы заявитель не согласен с присвоенным количеством баллов заявке Общества, поскольку при оценке опыта поставщика в документации о закупке указано «Значение критерия определяется Заказчиком самостоятельно на основании информации, предоставленной участником», при этом какая информация учитывается, как соотносится с информацией других участников, Документацией о закупке не приводится. Данный факт лишает Заявителя возможности проверить, каким образом определяется количество баллов по второму критерию.

Материалами установлено, что ООО «ДТСК», приняв 16.02.2023 15:20 участие в процедуре, подало жалобу 21.02.2023 на оспаривание действий Заказчика в части установления критерия оценки (опыт участника) в документации о закупке, с нарушением требований Закона о закупках, с условиями которой конклюдентно согласился.

Более того, жалоба на положения документации о закупке подана Заявителем после присвоения заявке ООО «ДТСК» второго места. Из вышеизложенного следует, что доводы жалобы фактически сводятся на оспаривание положений документации о закупке, на наличие которых Заявитель указал исключительно после сопоставления заявок участников.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания подачи заявок на участие в процедуре определена заказчиком на 16.02.2023 (16:00), Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации о закупке, которые, по его мнению нарушают его права, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 16.02.2023.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупочной процедуры, которые подали заявки в соответствии с условиями документации о закупке.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Как было указано ранее, участник, подавая заявку на участие в процедуре, конклюдентно соглашается с требованиями документации о закупке, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, обжалование участником положений документации о закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, на заседании Комиссии представителем Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности подачи жалобы до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у ООО «ДТСК» отсутствуют правовые основания для оспаривания положений документации о закупке после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

В связи с чем Комиссией Хабаровского УФАС России принято

решение об оставлении жалобы в части оспаривания документации о закупке без рассмотрения.

2. Относительно доводов жалобы о неправомерном присвоении закупочной комиссией заказчика заявке ООО «ДТСК» второго места Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает следующее.

Оценка и сопоставление заявок проводится Заказчиком самостоятельно на основании информации, представленной участником.

Оценка заявок участников осуществляется на основании установленных в документации о закупке 2 (двух) критериев: Цена договора, Опыт участника, по установленным формулам.

При рассмотрении заявок участников закупочной комиссией заказчика, присвоены следующие баллы участникам:

1) по критерию «цена договора» присвоено:

- ООО «Альтус» с ценовым предложением 31 484 000,00 рублей - 76,47 баллов;

- ООО «ДТСК» с ценовым предложением 30 095 000,00 рублей - 80,00 баллов, как участнику, предложившему наименьшее ценовое предложение;

2) по критерию «опыт участника» присвоено:

- ООО «Альтус» 20,00 баллов, участником представлен опыт на 4 162 019 184,18 рублей;

- ООО «ДТСК» - 0,48 баллов, участником представлен опыт на 100 329 739,24 рублей.

Таким образом, по результатам подведения итогов закупки наибольшее количество баллов присвоено участнику ООО «Альтус» - 96,47 баллов, второе место ООО «ДТСК» - 80,48 баллов.

Пунктом 6.3 документации о закупке установлены документы, подтверждающие соответствие и квалификацию Участника:

- 6.3.1. Опыт выполнения Участником аналогичных договоров (поставка дизельного топлива) с ценой договора не менее 50% от НМЦК настоящей закупки.

Подтверждающими документами являются:

1) справка об опыте выполнения аналогичных договоров за 3 года (2020, 2021, 2022 годы, в свободной форме), с приложением копии первой и последней страниц выполненного договора, содержащие

информацию о предмете и сумме договора, реквизитах и контактах заказчиков, копии товарных накладных по форме ТОРГ-12 (УПД). При несоответствии справки и приложений, опыт по несоответствующей позиции справки не зачитывается. Копии документов могут быть предоставлены на электронном носителе.

При осуществлении расчетов по второму критерию использована следующая расшифровка значений формулы

$B_i = \Pi_i / P_{\max} \times V$, где B_i – количество баллов за опыт по i – й заявке, P_{\max} – максимальное значение критерия из предложенных в заявках; Π_i – значение критерия в оцениваемой заявке; V – вес критерия.

Данные для расчета критерия берутся из Справки об опыте исполнения работ (п. 6.3.1 документации о закупке) и сопоставляются с наличием договоров и УПД (универсальный передаточный акт).

При этом 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, в действиях заказчика нарушений части 3 статьи 6 Закона о закупках не выявлено.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о проведении закупочной процедуры в соответствии с условиями извещения и документации о закупке. Жалоба заявителя признается необоснованной.

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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если 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 пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ДТСК» на действия заказчика – АО «Спецавтохозяйство по санитарной очистке города Хабаровска» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива (извещение №32312097312 от 07.02.2023) – **необоснованной**.