РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4749/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.04.2024 **г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «СИБГАЗ» (далее — Заявитель) на действия АО «Трансинжстрой» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку технических газов (реестровый № 32413364755, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы нарушение Закона о закупках в действиях Заказчика выразилось в непроведении переторжки после рассмотрения заявок.

Заявитель в своей жалобе указывает, что документация о проведении Закупки предусматривает возможность Заказчику провести переторжку для получения более выгодных ценовых предложений.

При этом согласно позиции Заявителя проведение переторжки в рамках обжалуемой Закупки является обязательным в соответствии с Положением о закупке Заказчика.

Организатор закупки с доводами жалобы не согласился, на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Согласно позиции Организатора закупки документация о проведении Закупки не содержит императивных требований о проведении переторжки после рассмотрения заявок участников.

Как пояснил Организатор закупки, проведение переторжки является его правом, а не обязанностью.

Организатор закупки также отметил, что непроведение переторжки связано с потребностью в товаре и скорейшем заключении договора.

На заседании Комиссии Организатор закупки отметил, что при проведении обжалуемой Закупки изначально не планировалось проведение переторжки.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссий 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 силу 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 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу 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.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) 07.03.2024.

Дата начала срока подачи заявок на участие в закупке: 07.03.2024.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 25.03.2024.

Дата рассмотрения заявок участников в запросе котировок: не позднее 01.04.2024.

В соответствии с пунктом 4.1 Информационной карты начальная (максимальная) цена договора (далее — НМЦД) составляет 15 424 093,80 руб. (пятнадцать миллионов четыреста двадцать четыре тысячи девяносто три) рубля 80 копеек, включая НДС (20%) в сумме 2 570 682,30 руб. (два миллиона пятьсот семьдесят тысяч шестьсот восемьдесят два) рубля 30 копеек.

При проведении Закупки Организатор закупки руководствуется требованиями Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Трансинжстрой», утвержденного решением совета директоров АО «Трансинжстрой» от 28.12.2023 № 7 (далее — Положение) и размещенного в ЕИС 29.12.2023.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок (подведение итогов) от 01.04.2024 № 32413364755-01 победителем Закупки признан участник ООО «НК АГАТ» с ценовым предложением в размере 12 675 840,00 рублей.

При этом Заявитель занял второе место с ценовым предложением в размере 15 347 519,04 рублей.

Согласно указанному протоколу на участие в Закупке подано 4 заявки:

Наименование участника	Цена в руб.	Итоговое место
ООО «НК АГАТ»	12 675 840,00	Победитель
ООО «СИБГАЗ»	15 347 519,04	Второе место
АО «МГПЗ»	15 420 456,00	Третье место
ИП Ильев В.В.	15 424 093,80	Четвертое место

Комиссией установлено, что между Заказчиком (АО «Трансинжстрой», Принципал) и ООО СФ «СМУ-152 Трансинжстроя» (Организатор закупки, Агент) заключен Агентский договор № 001АГ от 10.01.2022 года, по которому Агент от своего имени и за счет Принципала осуществляет фактические и юридические действия связанные с организацией закупочной деятельности при проведении закупок (конкурентных, не конкурентных) на поставку товарно-материальных ценностей для нужд Принципала, в том числе согласно перечню услуг (приложение № 1) осуществляет подготовку закупочной документации на основании Положения о закупках Заказчика, размещение, проведение закупки, организацию проведения закупочной комиссии ООО СФ «СМУ-152 Трансинжстроя» для нужд ООО «Трансинжстрой».

Соответственно, ООО СФ «СМУ-152 Трансинжстроя» является Организатором обжалуемой Закупки.

Согласно разделу «Термины, определения и сокращения» Положения Организатор закупки – это Заказчик или специализированная организация, которая на основе агентского договора с Заказчиком за его счет и от своего имени организует и проводит процедуры закупки в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и Положением.

Специализированная организация - дочерняя организация АО «Трансинжстрой», которой Заказчик на основании агентского договора передает отдельные функции и полномочия по сопровождению закупочной деятельности, по подготовке и проведению закупочных процедур, предусмотренных настоящим Положением, и иные функции, связанные с обеспечением проведения закупки.

Согласно подпункту 4 пункта 2.2.6.2. Положения о закупках Организатор закупки разрабатывает извещение и документацию о закупке согласно требованиям законодательства и настоящего Положения.

В соответствии с пунктом 4.2.1 Положения для осуществления конкурентной закупки документация о закупке разрабатывается Организатором.

В силу пункта 4.2.2 Положения документация о закупке утверждается генеральным директором Организатора или иным лицом, уполномоченным генеральным директором Организатора. Лицо, утвердившее документацию о закупке, несет ответственность за сведения, содержащиеся в ней, и за их соответствие настоящему Положению и Закону о закупках.

В силу пункта 12.2.1 Положения переторжка представляет собой процедуру, целью проведения которой является предоставление участникам закупки возможности добровольного повышения предпочтительности своих ранее поданных заявок

путем снижения первоначальной цены заявки, при условии сохранения всех остальных предложений, изложенных в их заявке, без изменений.

В соответствии с пунктом 12.2.3 Положения в случае, если при проведении конкурентной закупки Организатором закупки будет принято решение о возможности проведения переторжки, в извещении, документации о конкурентной закупке указывается форма переторжки и порядок ее проведения. Переторжка проводится однократно.

Руководствуясь пунктом 12.2.3 Положения Организатором закупки в пункте 1.2. Информационной карты установлена возможность проведения переторжки.

Пунктом 12.3 Информационной карты установлен порядок проведения переторжки.

Переторжка среди участников запроса котировок проводится с целью предоставления участникам закупки возможности добровольного повышения предпочтительности своих ранее поданных заявок путем снижения первоначальной цены заявки, при условии сохранения всех остальных предложений, изложенных в их заявке, без изменений.

Переторжка проводится после рассмотрения заявок непосредственно перед их оценкой и сопоставлением в порядке, предусмотренном ст. 12.2 Положения.

Решение о проведении переторжки, принимаемое Закупочной комиссией фиксируется в протоколе рассмотрения заявок.

В соответствии с подпунктом 11 пункта 2.2.6.2 Организатор закупки проводит переторжку, при необходимости.

В свою очередь, согласно пункту 12.2.4 Положения переторжка проводится после рассмотрения заявок непосредственно перед их оценкой и сопоставлением при выполнении в совокупности следующих условий:

1) по результатам рассмотрения заявок до дальнейшего участия в процедуре закупки допущено не менее 2 (двух) участников конкурентной закупки;

2) отклонение средней цены заявок участников конкурентной закупки от размера начальной (максимальной) цены, установленной в извещении, документации о конкурентной закупке, составляет менее 15% (пятнадцати процентов).

При этом в соответствии с пунктом 12.2.2. Положения переторжка не проводится:

1) в конкурентных закупках, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

2) в случаях, когда цена заявки участника не может быть ниже размеров тарифов, ценовых ставок (в том числе ставки величины страховой премии), определяемых требованиями законодательства.

Таким образом, Положением установлены условия, при соблюдении которых за Организатором закупки/Заказчиком установлено императивное требование о проведении переторжки.

В настоящем случае, на участие в Закупке допущены 4 участника, при этом,

отклонение средней цены заявок участников конкурентной закупки от размера начальной (максимальной) цены, установленной в извещении, документации о конкурентной закупке, составляет менее 15%, что соответствует условиям проведения переторжки, установленные пунктом 12.2.4 Положения.

Также обжалуемая Закупка не подпадает под условия непроведения переторжки, установленные пунктом 12.2.2 Положения.

При этом позиция Организатора закупки, что им изначально не планировалось проведение переторжки не принимаются Комиссией ввиду того, что Организатором закупки в соответствии с пунктом 12.2.3 Положения в Закупочную документацию включены условия проведения переторжки.

Учитывая изложенная, руководствуясь пунктом 12.2.4 Положения, пунктом 1.2 Информационной карты Заказчику/Организатору закупки надлежало после рассмотрения заявок участников провести переторжку.

Комиссия отмечает, что в силу части 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при проведении Закупки Заказчик/Организатор закупки должен руководствоваться требованиям Положения.

Также в соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках при проведении Закупки Заказчик/Организатор закупки обязан действовать в полном соответствии с Закупочной документацией.

В настоящем случае, действия Заказчика по непроведению переторжки не соответствуют требованиям пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СИБГАЗ» (ИНН: 7736263851, ОГРН: 1167746291130) на действия АО «Трансинжстрой» (ИНН: 7701011412, ОГРН: 1027700003803) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его принятия.