

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №014/07/3-567/2022

г. Якутск
2022 года

«12» февраля

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

<.....> – руководителя Якутского УФАС России, председатель Комиссии;

<.....> – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Якутского УФАС России, член Комиссии;

<.....> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Якутского УФАС России, член Комиссии;

<.....> – ведущего специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля Якутского УФАС России, член Комиссии;

При участии:

<.....> – генерального директора ООО «Л»;

<.....> – представителя АО «С»;

Рассмотрев жалобу ООО «Л» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика АО «С» (далее – Заказчик) при проведении состязательной закупки в электронной форме, «Оказание услуг по разработке Стратегии цифровой трансформации АО «С» на период до 2030 года (далее – закупка, состязательная закупка)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от ООО «Л» на действия (бездействие) заказчика АО «С» при проведении состязательной закупки в электронной форме, «Оказание услуг по разработке Стратегии цифровой трансформации АО «С» на период до 2030 года.

1. В первом доводе жалобы Заявитель указывает, что обжалуемая

документация состязательной закупки полностью соответствует определениям частей 3 и 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и является конкурентным видом закупки, а не состязательной закупкой, которая отнесена Заказчиком к неконкурентным видам.

2. Во втором доводе жалобы Заявитель отметил, что проведение обжалуемой закупочной процедуры участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, в соответствии со статьей 3.2. Закона о закупках возможно только на основании требований, предусмотренных статьями 3.3. и 3.4. Закона о закупках. Закон о закупках не предполагает возможности проведения закупок только у субъектов малого и среднего предпринимательства в виде состязательной закупки. Проведение Заказчиком состязательной закупки в электронной форме к процедуре участниками которой являются субъекты малого и среднего предпринимательства, кардинально противоречит нормам Закона о закупках.
3. Согласно третьему доводу жалобы, Заявитель указывает, что в соответствии с частью 10 статьи 3.4. Закона о закупках проведение конкурентной закупки с участием субъектом малого и среднего предпринимательства осуществляется заказчиком на электронной площадке, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Федеральным законом от 05.04.2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и дополнительными требованиями, установленными Правительством Российской Федерации. По мнению Заявителя в списке, установленном в Приложении №1 к распоряжению Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 №1447-р ЭТП ОТС.RU отсутствует, чем усматривается намеренное недобросовестное поведение при проведении обжалуемой процедуры.
4. В четвертом доводе Заявитель, указывает, что нормы пункта 4.12.10 Закупочной документации и пунктов 13.6. и 13.12. Положения о закупках неправомерны и не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках, нарушают баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создают незаконные, необоснованные преимущества Заказчику, наделяя его исключительно правами и, ущемляя, таким образом, экономически более слабую сторону в правоотношениях – участника, презюмируя, что у него имеются исключительно обязанности. Действия АО «С» по отнесению торгов (состязательной закупки) к неконкурентным закупкам является злоупотреблением правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ) и не подлежит правовой защите. А Положения закупочной документации и положениям о закупках Заказчика приводят к выводу, что проведенная АО «Саханефтегазсбыт» процедура удовлетворяет понятию «торги» в

контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

5. Согласно пятому доводу, Заявителем в действиях Заказчика усматривается, нарушение Положения о закупках, а также норм Закона о закупках при определении начальной максимальной цены договора обжалуемой закупки.
6. В шестом доводе Заявитель, указал, что отсутствие в документации требований к коллективным участникам не отвечает принципам, установленным в части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает запрет, установленный в части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), поскольку необоснованно ограничивает количество претендентов на участие в закупке.
7. В седьмом доводе Заявитель отметил, что по показателю «количество сотрудников, находящихся в штате участника закупки (подтверждаются отчетом «расчет по страховым взносам» за 2021 год) не предоставляется возможным выявить лучшее предложение об условиях исполнения договора на основании общего числа специалистов только в соответствии с расчетом по страховым взносам. Как было указано ранее, Заказчиком в нарушение Закона о закупках и Положения о закупках в документации не указаны требования к коллективному участнику. Критерии по оценке кадровых ресурсов основан только на РСВ за один 2021 год. Отсутствие оценки наличия договорных отношений со специалистами в рамках гражданско-правовых договоров и плательщиками налога на профессиональный доход ограничивает количество участников, а также даёт необоснованное преимущественно положение другим участникам.

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

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 5 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.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8

настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «С» (утвержденное Советом директоров АО «С» протокол от «31» марта 2022 г. № 3-22).

Заказчик: Акционерное общество «С»;

Предмет договора: Оказание услуг по разработке Стратегии цифровой трансформации АО «С» на период до 2030 года;

Дата публикации извещения: 20.04.2022 (МСК+6);

Дата начала срока подачи заявок: 20.04.2022 (МСК+6);

Дата и время окончания подачи заявок: 28.04.2022 в 09:00 (МСК+6);

Уведомлением о поступлении жалобы Якутским УФАС России от 28.04.2022 (вх. №3047 э) была принята жалоба к рассмотрению и присвоен номер №014/07/3-567/2022.

Уведомление направлено сторонам, рассмотрение назначено на 12.05.2022 года в 16 ч 00 минут посредством видеоконференцсвязи.

06.05.2022 в 17:51 от АО «С» поступило возражение по жалобе (вх. №3291э от 11.05.2022);

11.05.2022 в 17:55 от АО «С» поступило дополнение к возражению по жалобе (вх. №3346э от 11.05.2022);

12.05.2022 в 16 ч 00 мин. посредством видеоконференцсвязи Комиссия Якутского УФАС России рассмотрела жалобу № 014/07/3-567/2022.

Комиссия антимонопольного органа по рассмотрению жалоб, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, установила следующее.

1. Часть 2 статьи 2 Закона о закупках устанавливает, что 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, 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.

К конкурентным закупкам, согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках, относятся закупки, осуществляемые с соблюдением одновременно трех условий.

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках).

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).

Неконкурентной закупкой, согласно части 3.2 статьи 3 Закона о закупках является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора по результатам проведения неконкурентной закупки.

Требования к электронной площадке, используемой заказчиком для проведения неконкурентных закупок в электронной форме, а также к порядку проведения таких закупок, в том числе с использованием любых электронных площадок, положениями Закона о закупках не урегулированы.

Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что заказчику предоставлено право самостоятельно определять порядок и условия применения неконкурентных способов закупки, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки, закреплять их в положении о закупке.

Пунктом 12.2.1 раздела V Положения о закупке установлено, что состязательная закупка, является неконкурентным способом закупки и осуществляется в порядке, описанном в пункте 13 Положения о закупке.

Закупка путем проведения состязательной закупки может осуществляться Заказчиком для закупок любых товаров, работ, услуг, если начальная (максимальная) цена договора не превышает 20 000 000,00 (двадцать миллионов) рублей включительно, с учетом НДС.

Таким образом, в связи с тем, что состязательная закупка, согласно Положению о закупке, является неконкурентным способом закупки, на нее не распространяются положения части 3 статьи 3 Закона о закупках, и первый довод Заявителя комиссия Якутского УФАС России признает необоснованным.

2. Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках 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.

Особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема установлены Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Закупочная деятельность заказчика регламентируется утвержденным заказчиком положением о закупке, которое должно 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, 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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Часть 2 статьи 3 Закона о закупках предусматривает, что конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее - субъекты МСП), осуществляются в электронной форме. Конкурентные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Право выбора способа закупки возложено на заказчика, ограничений в выборе способа закупки, кроме соответствия положению о закупке, Законом о закупках не установлено.

Заказчик самостоятельно определяет способы неконкурентной закупки, перечень случаев осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, пункт 4 Положения допускает осуществление закупок различными способами, то есть путем проведения как конкурентных, так и неконкурентных закупок.

Учитывая изложенное, положения Закона о закупках и Постановления № 1352 позволяют заказчикам, в отношении которых распространяется действие указанного постановления, организовать закупочную деятельность оптимальным образом в целях достижения установленного Положением годового объема закупок у субъектов МСП.

Таким образом, закупки у субъектов МСП можно осуществлять любым способом, предусмотренным положением о закупке заказчика.

Законодательство не ограничивает заказчика в праве проводить неконкурентные закупки у субъектов малого (среднего) предпринимательства. Заказчики, в отношении которых распространяется действие Положения, вправе организовать закупочную деятельность оптимальным образом в целях достижения установленного этим Положением годового объема закупок у субъектов МСП.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России довод относительно выбора Заказчиком неконкурентного способа закупки в виде состязательной закупки, признает необоснованным.

3. Согласно части 10 статьи 3.4. Закона о закупках проведение конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется заказчиком на электронной площадке, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и дополнительными требованиями, установленными Правительством Российской Федерации.

Распоряжением Правительства РФ от 12.07.2018 № 1447-р «Об утверждении перечней операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, предусмотренных Федеральными законами от 05.04.2013 № 44-ФЗ, от 18.07.2011 № 223-ФЗ» (далее - Распоряжение Правительства №1447-р) утверждены 8 (восемь) операторов электронных площадок.

Закон о Закупках не устанавливает специальных требований к электронным площадкам, их операторам при осуществлении заказчиками неконкурентных закупок, в связи с чем при их проведении могут привлекаться электронные площадки, в отношении которых не предъявляются требования, предусмотренные статьей 3.3 Закона о закупках.

Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что данное требование

относиться к конкурентным закупкам, в свою очередь обжалуемая закупка, согласно Положению о закупке, является неконкурентной.

Таким образом, размещение документации о закупке рассматриваемой хозяйственной закупки на электронной торговой площадке, не утвержденной Распоряжением Правительства №1447-р, правомерно, и Комиссия Якутского УФАС России, признает данный довод заявителя необоснованным.

4. Согласно пункту 12.1 Положения о закупке неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным пунктом 8.3.1. Неконкурентная закупка не является торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений, запросом котировок) в соответствии со статьями 447—449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации или публичным конкурсом, в соответствии со статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная процедура не накладывает на организатора закупки соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем неконкурентной закупки или иным его участником.

В соответствии с пунктом 13.6.1 Положения о закупке Заказчик вправе отменить хозяйственную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время, вплоть до подведения итогов хозяйственной закупки, не неся при этом никакой ответственности перед Участниками закупок, в том числе по возмещению каких-либо затрат, связанных с подготовкой и подачей заявки на участие в хозяйственной закупке.

На основании изложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя относительно того, что условие Заказчика об отказе заключить договор с победителем хозяйственной закупки является неправомерным, необоснованным, в связи с тем, что, согласно Положению о закупке, Заказчик установил для себя такое право.

Как было указано ранее, Закон о закупках позволяет заказчику самостоятельно определять в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора по результатам проведения неконкурентной закупки.

5. В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке должно 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, 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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о закупках не устанавливает требований к порядку, способу и форме расчета начальной (максимальной) цены договора, в связи с чем заказчик самостоятельно определяет такой порядок определения цены договора в соответствии с положением о закупке.

Согласно Положению о закупке, начальная (максимальная) цена договора это предельно допустимая цена договора, определяемая Заказчиком в Извещении и Документации о закупке, рассчитываемая в порядке, установленном настоящим Положением.

Пунктом 2.1. Документации о закупке установлена начальная (максимальная) цена договора в размере 11 359 000,00 (одиннадцать миллионов триста пятьдесят девять тысяч) рублей.

Пунктом 9.2.1.1. Положения о закупке установлен метод расчета начальной (максимальной) цены договора (метод «анализ рынка»).

Метод «Анализ рынка» является приоритетным для определения и обоснования НМЦД. Данный метод заключается в определении НМЦД на основании информации о рыночных ценах (далее - ценовая информация) необходимой к закупке продукции. В целях получения ценовой информации для определения НМЦД инициатор должен:

1) собрать коммерческие предложения одним или несколькими из следующих способов, используя:

а) общедоступную информацию о рыночных ценах, опубликованную в средствах массовой информации, размещенную в сети интернет и прочих носителях информации (в рекламе, каталогах и в других предложениях, обращенных к неопределенному кругу лиц, в том числе признаваемых в соответствии с гражданским законодательством публичными офертами);

б) информацию, полученную по запросу заказчика у поставщиков (подрядчиков, исполнителей), осуществляющих поставки закупаемой продукции. Также запрос может быть направлен изготовителям продукции, официальным дилерам, дистрибьюторам, производителям, поставщикам (подрядчикам, исполнителям), которые ранее поставляли продукцию, выполняли работы, оказывали услуги) для Заказчика. При этом инициатор направляет письменные запросы не менее, чем трем (при их наличии) потенциальным поставщикам (подрядчикам, исполнителям), исходя из сложившейся конъюнктуры рынка по данному виду продукции.

в) информацию, полученную через специализированные информационные системы, согласно п.п.12.2.3, путем размещения в таких системах извещения о потребностях заказчика минимум на 48 (сорок восемь) часов.

г) информация о котировках на российских биржах и на электронных площадках;

д) данные государственной статистической отчетности о ценах товаров, работ, услуг;

е) цены прошлых периодов (не ранее, чем за три года до периода определения НМЦК) ранее совершенных закупок заказчика, используемые в расчетах могут быть приведены к текущему уровню цен путем применения коэффициента.

В случае получения 2 и более коммерческих предложений в соответствии с подпунктами «б» и «в» допускается проведение предварительных переговоров, с подавшими коммерческие предложения поставщикам (подрядчиками, исполнителями) для уточнения параметров продукции, получения дополнительной информации о предложенной цене (расшифровке цены), а также направленных на определение реальной рыночной цены, с предоставлением информации о более низкой цене, из собранных коммерческих предложений, участникам таких переговоров.

2) рассчитать начальную (максимальную) цену договора, используя информацию о рыночных ценах товаров, работ, услуг, собранную способами, приведенными в данном пункте, при этом инициатор:

а) либо сравнивает цены и выбирает наименьшую из предложенных,

б) либо вычисляет среднюю цену по формуле: $НМЦД = (Цена_1 + Цена_2 + \dots) / \text{Количество цен}$, при этом в расчет принимаются коммерческие предложения с коэффициентом вариации не более 33%. Совокупность значений, используемых в расчете, при определении НМЦД считается неоднородной, если коэффициент вариации цены превышает 33%.

Коэффициент вариации цены определяется по следующей формуле:

где:

V - коэффициент вариации;

- среднее квадратичное отклонение;

- цена единицы товара, работы, услуги, указанная в источнике с номером i;

<ц> - средняя арифметическая величина цены единицы товара, работы, услуги;

n - количество значений, используемых в расчете.

Коэффициент вариации может быть рассчитан с помощью стандартных функций табличных редакторов.

При превышении коэффициента вариации более 33% для приведения к однородности ценового диапазона:

- исключаются самые большие и малые значения коммерческих предложений;

- проводятся дополнительные исследования в целях увеличения количества ценовой информации, используемой в расчетах и/или переговоры с поставщиками (подрядчиками, исполнителями), подавшими коммерческие предложения с самой высокой ценой, по пересмотру предложенной цены в сторону уменьшения.

3) Запрос (со всеми приложениями к нему), полученные коммерческие предложения, собранные согласно пункта 9.2.1.1, и расчет НМЦД должны быть приложены инициатором к Заявке на проведение закупки (пункт 9.1.3).

Согласно пояснениям АО «С» при определении начальной (максимальной) цены договора Заказчиком выбран способ, указанный в подпункте «в» подпункта 1 пункта 9.2.1.1 Положения о закупке. Через систему ОТС.RU поступило единственное коммерческое предложение, которое и было использовано для определения начальной (максимальной) цены договора, при этом коэффициент вариации для данного способа не применим.

Таким образом Комиссия Якутского УФАС России полагает соответствующими требованиям Закона о закупках установленные в Документации сведения о начальной (максимальной) цене договора.

6. Согласно части 5 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.

Закон о закупках не устанавливает требования к описанию предмета неконкурентной закупки, не определяет состав извещения и документации неконкурентной закупки. Следовательно, эти законодательные пробелы в отношении иных неконкурентных способов закупки (при их наличии) заказчик самостоятельно устанавливает в положении о закупке с учетом собственных потребностей.

Пунктом 13.3.1 Положения о закупке документация о состязательной закупке

разрабатывается, утверждается в соответствии с пунктом 9.3. и должна включать в себя следующие сведения в том числе в случае, если разрешено участие коллективных участников (под коллективным участником здесь и далее понимается объединение (на основании договора или ином правоустанавливающем основании) поставщиков, явным образом принявшее участие в соответствующих процедурах.

Примерами коллективного участника могут являться простое товарищество, совокупность генерального подрядчика и субподрядчиков. Важнейшим свойством коллективного участника является ответственность его членов (для простого товарищества – всегда солидарная, для иных форм определяется соглашением между его членами). В любом коллективном участнике должен быть выделен его лидер - лицо, являющееся одним из членов коллективного участника и представляющее интересы всех членов коллективного участника в отношении с организатором закупки) — особенности требований к коллективному участнику, в том числе к соглашению об образовании коллективного участника, к его членам.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участником закупки выступает несколько лиц в совокупности (далее - группа лиц).

Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятые лица, входящие в ее состав.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России, приходит к выводу, что требования, установленные в документации о закупке предъявляемые к участнику закупки равным образом применяются и к коллективному участнику, и довод заявителя признает необоснованным.

7. Подпунктом 2 пунктом 4.9.3.2 установлен критерий «Квалификация участника закупки» который оценивается по трем подкритериям «Опыт оказания услуг» (О), «Обеспеченность кадровыми ресурсами» (Р), «Наличие опыта работы с предприятиями нефтегазовой отрасли» (Н).

Итоговая оценка по критерию «Квалификация участника закупки» для каждой заявки на участие в запросе предложений, определяется по формуле:

$$BK_i = BO_i + BR_i + BM_i$$

2.1. Оценка по подкритерию «Опыт оказания услуг» (О)

Предмет оценки: количество исполненных и/или действующих договоров оказания услуг по следующим видам услуг: разработка и/или оказание консультационных услуг по разработке стратегий цифровизации и/или цифровой трансформации и/или разработке рекомендаций или методики оценки готовности компании к цифровой трансформации (также принимается оценка готовности для РФ и/или субъектов РФ и/или государственных органов исполнительной власти РФ и/или отраслей экономики РФ или стран СНГ и/или государственных корпораций, и/или учреждений и/или компаний с государственным участием) или оказанию услуг по внедрению системы управления эффективностью и/или системы КПЭ.

Порядок оценки: участнику закупки присуждаются баллы в соответствии с нижеприведенной таблицей.

Количество исполненных и/или действующих договоров оказания услуг:	Количество баллов (Б0i)
0	0
1	10
2 и более	20

2.2. Оценка по подкритерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами» (Р)

Предмет оценки: количество сотрудников, находящихся в штате участника закупки (Подтверждается отчетом «Расчет по страховым взносам» за 2021 год)

Порядок оценки:

Количество специалистов	Количество баллов (БРj)
0-1	0
2-9	10
10-20	20
21 и более	40

2.3. Подкритерий «Наличие опыта работы по методике» (М)

Предмет оценки: количество договоров на оказание услуг по любому из этапов оказания услуг п. 2.1.1 технического задания с организациями нефтегазовой отрасли не входящими в реестр СМСП.

Порядок оценки: участнику закупки присуждаются баллы в соответствии с нижеприведенной таблицей.

Количество договоров	Количество баллов (БМi)
0	0
1-4	10
5 и более	20

Согласно возражениям, Заказчик указал, что необходимость в установлении такого подкритерия обусловлена в том, что наличие работников именно в штате участника предоставляет дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств. Данная закупка проводится в целях исполнения пункта 10 поручений Главы Республики Саха (Якутия) и Общество как заказчик несет риск за выбор некомпетентного исполнителя в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора.

Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что критерий «Квалификация участника закупки» (и его подкритерии) позволяют объективно оценить предложения участников, все критерии являются исчисляемыми и позволяют участнику предварительно оценить свои показатели.

Таким образом, заказчик установил данное требование для обеспечения дополнительных гарантий выполнения, обязательств, которые возникают по итогам закупки, обеспечил всех участников в равной степени возможностью сформировать свое предложение и подать заявки на участие в закупке, что свидетельствует о соблюдении принципов, установленных статьи 3 Закона о закупках. Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что само по себе предъявление заказчиком указанного требования не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции, а довод жалобы признает необоснованным.

Дополнительно необходимо отметить, что статья 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом о закупках, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в части 10 статьи 3 Закона о закупках, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях. Перечисленные в данной норме основания обжалования действий заказчика в административном порядке соотносятся с принципом прозрачности информации о закупках. Иные же действия заказчиков подлежат обжалованию в судебном порядке, о чем указано в части 9 статьи 3 Закона о закупках.

Нормы Положения о закупке, в том числе и указанные выше, не были признаны незаконными, обжалование данных норм Положения о закупке не

осуществлялось.

Таким образом, обжалование Положения о закупке АО «С» не относится к перечню случаев обжалования, установленных в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Якутского УФАС приходит к выводу о том, что Заказчик в части обжалуемых действий не нарушил требования действующего законодательства.

Согласно пункту 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, 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 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Л» на действия (бездействие) заказчика АО «С» при проведении состязательной закупки в электронной форме, «Оказание услуг по разработке Стратегии цифровой трансформации АО «С» на период до 2030 года – **необоснованной**;

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель
Комиссии:

_____ <.....>

Члены

Комиссии:

<.....>

<.....>

<.....>