Общество с ограниченной ответственностью «Риза-Голд»

141800, Московская область,

г. Дмитров, ул. Почтовая, д.16, к.3, оф. 207

ПАО «ТрансКонтейнер»

125047, г. Москва, Оружейный переулок, д. 19

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17622/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.12.2019 Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев жалобу ООО «Риза-Голд» (далее - заявитель) на действия ПАО «Трансконтейнер» (далее - заказчик) при проведении закупки способом запроса предложений № ЗП-ЦКПЗУс-19-0098 по предмету закупки «Изготовление и поставка контейнерных козловых кранов, двухбалочных, с грузовой тележкой, с управлением из кабины» (реестровый № 31908559481),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении закупки.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Из буквального толкования указанной нормы права следует, что порядок рассмотрения жалобы на действия заказчиков со специальной правосубъектностью, регламентирован ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 2 указанной статьи Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов 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.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Несоблюдение названных принципов заказчиком при формировании документации является основанием для рассмотрения жалобы заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как указывает заявитель в жалобе, им рассмотрена возможность участия в Запросе предложений № ЗП-ЦКПЗУс-19-0098 по предмету закупки «Изготовление и поставка контейнерных козловых кранов, двухбалочных, с грузовой тележкой, с управлением из кабины» Закупка Реестровым номером извещения 31908559481, Документация о закупке размещена на сайте

https://trcont.com/ ПАО «ТрансКонтейнер» в разделе Закупки, в единой информационной системе в сфере закупок http://zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке www.otc.ru. дата размещения извещения 22.11.2019 18:27 (МСК).

Организатором закупки являлось Публичное акционерное общество ПАО «ТрансКонтейнер».

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

Заказчиком разработано и размещено в открытом доступе Положение о порядке закупки, утвержденного решением Совета директоров ПАО «ТрансКонтейнер» от 26 декабря 2018 года (далее – Положение о закупках).

Согласно п. 146 Положения о закупках, участник закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Положением и документацией о закупке, письменный запрос на разъяснение извещения о закупке и (или) документации о закупке в сроки, установленные в документации о закупке. Заказчик осуществляет разъяснение положений документации о закупке в течение 3 рабочих дней с даты поступления запроса и размещает их в соответствии с пунктом 125 настоящего Положения с указанием предмета запроса, но без указания участника, от которого поступил запрос. Заказчик вправе не осуществлять разъяснение в случае, если запрос поступил позднее чем за 3 рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Согласно п. 277 Положения о закупках, заказчик вправе по собственной инициативе либо в ответ на запрос участника закупки принять решение о внесении изменений в документацию о проведении запроса предложений не позднее, чем за 1 день до дня окончания срока подачи заявок.

Заказчик размещает изменения в документацию о проведении запроса предложений в единой информационной системе в день принятия решения о внесении изменений.

С целью разъяснения существенных вопросов для подготовки документации для участия в конкурсе, со стороны ООО «Риза-Голд» 03.12.2019 г. на адреса электронной почты, указанные в Документации о закупке. Запросы получены Организатором.

Как указывает заявитель, до даты подачи жалобы ответ на запрос не размещен на официальном сайте https://zakupki.gov.ru/, электронной торговой площадке www.otc.ru и на сайте https://trcont.com.

В соответствии с подпунктом 1.2.1 пункта 1.2 документации о закупке

претендент вправе не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания срока подачи Заявок (до 9 декабря 14 часов 00 минут) направить письменный запрос на разъяснение положений извещения и/или документации о закупке.

Заявителем направлено 6 запросов на разъяснения положений документации о закупке, полученных Заказчиком 03.12.2019.

Вместе с тем, вопреки доводам жалобы, ответ на указанные запросы размещен в установленные сроки 05.12.2019 в единой информационной системе в сфере закупок на странице процедуры закупки в разделе «Документы Извещения».

Таким образом, довод Заявителя, что Заказчиком не размещены ответы на запросы о разъяснении положений Документаций о закупке, не соответствует Действительности и опровергаются фактическими обстоятельствами дела, в связи с чем Комиссия Управления не усматривает оснований для признания довода обоснованным.

2. Также заявитель в жалобе ссылается на следующие нарушения со стороны заказчика.

Извещение о проведении запроса предложений содержит указание на расходы по выполнению всех установленных таможенных процедур для беспрепятственной эксплуатации товара по его назначению на территории Российской Федерации, затраты на доставку товара, погрузочно-разгрузочных работ, страхование, хранение, работ по шеф-монтажу, пуско-наладке и вводу в эксплуатацию.

Проект договора, прилагаемый к Документации о закупке (Приложения №5) содержит положения, согласно которым можно сделать однозначный вывод о том, что контейнерные козловые краны будут ввозиться на таможенную территорию Российской Федерации, кроме того, заложенные параметры позволяющие заключить, что предметы закупки будут произведены именно в Китайской народной республике (КНР).

В проекте договора, по мнению заявителя, имеется противоречие между определением поставки, а именно – указание на условия поставки Товара: DAP (Поставка в месте назначения выпущенный в таможенном режиме экспорта, исключающий уплату импортных таможенных пошлин), тогда как Извещение о проведении запроса предложений и вся конкурсная документация подразумевает условия поставки товара: DDP (доставлено, таможенная пошлина оплачена). Учитывая требование о проведении монтажных и пусконаладочных работ, выполнение условия DAP становится невозможным, а требования, закрепленные в договоре, влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

На заседании Комиссии заказчик указал, что согласно пункту 1.1.21

документации о закупке иностранные участники при проведении закупки вправе подавать предложения о цене договора без учета расходов, связанных с импортом товара на территорию Российской Федерации (в т.ч. расходов на транспортировку, страхование груза, таможенную очистку).

В этом случае Конкурсная комиссия принимает решение после рассмотрения, оценки и сопоставления поданных в разных базисах поставки ценовых предложений участников.

В соответствии с пунктом 4.2 технического задания документации о закупке условия поставки товара: DAP (Инкотермс 2010). При этом, Инкотермс — это международные правила в формате словаря, обеспечивающие однозначные толкования наиболее широко используемых торговых терминов в области внешней торговли частного характера. Данный документ не является нормативным.

Согласно пункту 11 статьи 1211 Гражданского Кодекса Российской Федерации если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, при отсутствии в договоре иных указаний считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям обычаев, обозначаемых соответствующими торговыми терминами.

Применительно к процедуре закупки базисом поставки указан DAP (Инкотермс 2010), при этом в документации о закупке данный базис дополнен иными условиями, в соответствии с которыми претендент в заявке вправе указать условия поставки с таможенным оформлением (с учетом ввозной импортной пошлины и сборов) либо без таможенного оформления (в таком случае в целях оценки заявки участника по критерию «(Приведенная к единому базису общая стоимость договора» стоимость таможенного оформления принимается равной 6 % (шесть процентов) от стоимости товара), исходя из следующего.

Краны контейнерные козловые при прохождении таможенной границы Российской Федерации в соответствии с решением Совета Евразийской экономической комиссии от 16.07.2012 № 54 «Об утверждении единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза и Единого таможенного тарифа Евразийского экономического союза» декларируются по коду 8426 19 000 0:

Помимо этого, пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 28.12.2004 № 863 «О ставках таможенных сборов за таможенные операции» установлено, что таможенные сборы за таможенные операции уплачиваются по ставке 30 тыс. рублей за таможенное оформление товаров, таможенная стоимость которых составляет 10 000 тыс. рублей 1 копейку и более.

Таким образом, в целях оценки участников закупки в равных условиях стоимость таможенного оформления принимается равной 6 % (шесть

процентов) от стоимости товара.

Если иностранный участник не укажет стоимость таможенного оформления, то для целей оценки итоговой сумме прибавляется сумма в размере 6% от стоимости товара.

Таким образом, при оценке участники находятся в равных условиях.

На основании изложенного, Комиссия Управления не усматривает оснований для признания жалобы заявителя обоснованной.

Также вопреки доводам Заявителя необходимо отметить, что в документации о закупке отсутствует требование о проведении монтажных работ.

3. Также заявитель указывает, что в Приложением № 2 к Положению о порядке закупки товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ТрансКонтейнер» установлен Перечень юридических лиц, которые в соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 105.1 Налогового кодекса Российской Федерации признаются взаимозависимыми с ПАО «ТрансКонтейнер» и осуществление закупок товаров, работ, услуг у которых не регулируется Законом о закупках. В частности, указаны следующие компании: TransContainer Freight Forwarding (Shanghai) Co. , Ltd, страна регистрации Китай, регистрационный номер <...> MA1K3Q4U5R, а также Chinese-Russian Rail-Container International Freight Forwarding (Beijing) Co. , Ltd, страна регистрации Китай, регистрационный номер <...> .

Таким образом, сам Заказчик имеет возможность участвовать в закупке через взаимозависимые компании, зарегистрированные на территории КНР, что автоматически ставит Заказчика в более выгодное положение, по сравнению с остальным участникам закупки, создаёт условия совершения согласованных действий и ограничения конкуренции.

Согласно части 13 статьи 1 Закона о закупках данный Федеральный закон не регулирует отношения, связанные с осуществлением заказчиком закупок товаров, работ, услуг у юридических лиц, которые признаются взаимозависимыми с ним лицами в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации и перечень которых определен правовыми актами, предусмотренными частью 1 статьи 2 настоящего Федерального закона и регламентирующими правила закупок. В таких правовых актах указывается обоснование включения в указанный перечень каждого юридического лица в соответствии с положениями Налогового кодекса Российской Федерации. Указанные перечни и его обоснование приведены в Приложении 2 к Положению о закупках.

Таким образом, у Заказчика имеется предусмотренная частью 13 статьи 1 Закона возможность осуществления закупки у взаимозависимого лица. Применительно к Закупке само по себе наличие указанной возможности не ставит Заказчика в более выгодное положение по сравнению с остальным

участникам закупки, не создаёт условия совершения согласованных действий и какого-либо ограничения конкуренции.

В связи с чем, оснований для признания жалобы заявителя обоснованной Комиссия Управления не усматривает.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного основания отклонения. Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания для устранения допущенных нарушений и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункт 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Риза-Голд» (ИНН 5007083439) на действия ПАО «Трансконтейнер» (ИНН 7708591995) при проведении закупки необоснованной.
2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.12.2019 № ПО/68278/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.