

Исх. №АЯ-04/663 от 26.01.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика АО «ТГК-16» <...> – (должностное лицо) (доверенность от 09.01.2023 г. №2-Д), <...> – (должностное лицо) (доверенность от 09.01.2023 г. №4-Д), представителя заявителя ООО «ОптикЭнергоСтрой» – <...> – (должностное лицо), рассмотрев в режиме видеоконференции жалобу заявителя ООО «ОптикЭнергоСтрой» (вх. №314/ж от 16.01.2023 г.), (вх. №486 от 19.01.2023 г., перенаправленная по подведомственности из ФАС России) на действия заказчика АО «ТГК-16» при проведении закупки №32211789788 на предмет: «Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16» - «Нижнекамская ТЭЦ (ПТК-1)» в 2023 году»,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №32211789788 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 26.10.2022 года.

Заказчик – АО «ТГК-16».

Начальная (максимальная) цена договора – 38 879 511,65 рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, заказчиком неправомерно принято решение об уклонении ООО «ОптикЭнергоСтрой» от заключения контракта.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения, а также материалы по закупке, которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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:

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О

рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно 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.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам которой 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 Законом 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.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации по закупке приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) 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;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 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).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, 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.

При проведении обжалуемой закупки заказчик руководствовался Положением о закупках, товаров, работ, услуг для нужд АО «ТГК-16» (далее – Положение), утвержденным от 19.09.2022 г.

Пунктом 11 раздела 2 Положения установлен порядок заключения договора по результатам конкурентных закупок.

Согласно пункту 11.1 Положения по результатам проведения закупок между Заказчиком и Участником закупки, признанным победителем закупочной процедуры (либо с несколькими юридическими лицами, выступающими на стороне одного Участника закупки – победителя закупочной процедуры), в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами и подзаконными актами с учетом особенностей настоящего Положения, заключается договор на поставку товаров, выполнение работ или оказание услуг.

Пунктом 11.2 Положения установлено, что договор заключается в сроки, установленные действующим законодательством.

Согласно пункту 11.4 Положения при заключении договора с согласия Заказчика и победителя закупочной процедуры допускается изменение несущественных условий договора, которые не влияли на оценку предложений участников закупки и которые не ухудшают положение Заказчика.

В соответствии с пунктом 11.6 Положения при заключении договора, цена договора может быть снижена по соглашению сторон.

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьёй, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Ранее по результатам рассмотрения жалобы ООО «ОптикЭнергоСтрой» (вх. №15266/ж от 12.12.2022г.) (вх. №15504 от 15.12.2022г., перенаправленная по подведомственности из ФАС России) на действия заказчика АО «ТГК-16» при проведении закупки №32211789788 на предмет: «Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16» - «Нижнекамская ТЭЦ(ПТК-1)» в 2023 году» Комиссией Татарстанского УФАС России было принято решение по делу №016/07/3-1907/2022 от 21 декабря 2022 года о признании жалобы обоснованной. Заказчик признан нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках. АО «ТГК-16» выдано предписание об устранении нарушений действующего законодательства в части завершения процедуры закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Согласно части 22 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в течение трех рабочих дней со дня принятия решения по жалобе антимонопольный орган направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, в уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, решения, акты и (или) действия (бездействие) которых обжалуются, копии решения, предписания, принятых по результатам рассмотрения жалобы, и размещает сведения о таких решении, предписании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа.

Решение и предписание были изготовлены антимонопольным органом в полном объеме 26 декабря 2022 года (исх. №04-04/15597 и 04-04/15598 от 26.12.2022г.). Также 26 декабря 2022 года процессуальные документы были направлены сторонам по электронной почте.

Согласно статье 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало.

Согласно части 3 статьи 4 Федерального закона от 03.06.2011 N 107-ФЗ «Об исчислении времени», время календарного дня исчисляется часами, минутами и секундами. За начало календарного дня принимается момент времени, соответствующий 00 часам 00 минутам 00 секундам. За окончание календарного дня принимается момент времени, соответствующий 24 часам 00 минутам 00 секундам.

Таким образом, учитывая вышеизложенные нормы законодательства Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что крайней датой заключения договора по результатам закупки являлось 31 декабря 2022 года (5 календарных дней с даты изготовления (принятия) решения по делу №016/07/3-1907/2022).

В ходе анализа представленных сторонами материалов Комиссией установлено, что 28 декабря 2022 года оператором ЭТП ООО «РТС-тендер» исполнено предписание антимонопольного органа: закупка №32211789788 возвращена на этап заключения договора, представлена возможность сформировать договор, участнику направлено соответствующее уведомление.

30 декабря 2022 года заказчиком на электронной площадке размещен проект договора для подписания победителем, о чем соответствующее сообщение было направлено на электронную почту заявителя в 11 часов 15 минут. Также продублировано повторно 30 декабря 2022 года в 14 часов 54 минуты.

По состоянию на 10 января 2023 года договор ООО «ОптикЭнергоСтрой» подписан не был.

Учитывая вышеизложенное, 10 января 2023 года заказчиком принято решение о признании ООО «ОптикЭнергоСтрой» участником закупки, уклонившимся от заключения договора.

Согласно протоколу работы закупочной комиссии по признанию участника уклонившимся от заключения договора по результатам конкурентной закупки Комиссия отметила:

«1. В соответствии со ст.3.2. п.15. ФЗ-223 договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) Заказчика. Конечная дата заключения договора 30.12.2022.

2. ООО «ОптикЭнергоСтрой» был уведомлен письмами АО «ТГК-16» о заключении договора, однако по состоянию на 10.01.2023 года договор ООО «ОптикЭнергоСтрой» не подписал.

3. Кроме того, что с 01.01.2023 ООО «ОптикЭнергоСтрой» не направил собственный персонал, который будет выполнять данные работы, на филиал АО «ТГК-16» Нижнекамская ТЭЦ(ПТК-1), письма для оформления пропусков для персонала также не поступали, в связи с чем услуги не оказывались, что также подтверждает отсутствие у ООО «ОптикЭнергоСтрой» действительной воли на исполнение

договора.

Причина уклонения:

- по состоянию на 10.01.2023 года договор ООО «ОптикЭнергоСтрой» не подписан. Каких-либо законных оснований для не подписания договора не представлено.

Комиссия решила:

1. Признать Общество с Ограниченной Ответственностью «ОптикЭнергоСтрой» участником закупки, уклонившимся от заключения договора».

Согласно части 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

В ходе анализа сайта ЭТП <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2542068&sso=1&code=-5#1> Комиссией установлено, что протокол отказа от заключения размещен заказчиком 10.01.2023г. в 16:17 (МСК) часов (представлен скриншот). На официальном сайте ЕИС <https://zakupki.gov.ru/> размещен 13.01.2023г. в 16:32 (МСК) часов.

Таким образом, протокол размещен в течение трех дней с даты его подписания, то есть в сроки, установленные частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что договор подписан участником в нарушение сроков, предусмотренных частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках, а именно только 11.01.2023г.

Согласно доводам заявителя, 30 декабря 2022 года представители заявителя прибыли на территорию Нижнекамской ТЭЦ в г. Нижнекамск для проведения производственного совещания по исполнению договора. Вместе с тем, ноутбук с ЭЦП находился в г. Брянск и директор физически не мог осуществить подписание договора 30.12.2022г. Все это время заявитель находился в рабочем контакте с представителями заказчика. По возвращению из командировки, утром 11.01.2023 (в течение 3 рабочих дней с даты размещения проекта договора) договор был подписан ООО «ОптикЭнергоСтрой» и в тот же день в адрес АО ТГК-16 был направлен список персонала для исполнения данного договора с целью организации допуска персонала и выполнения договора. По мнению заявителя, заказчик, АО «ТГК-16», используя формальные и надуманные поводы, пытается уклониться от заключения договора, который уже подписан ООО «ОптикЭнергоСтрой», при этом пытаясь не обоснованно внести ООО «ОптикЭнергоСтрой» в реестр недобросовестных поставщиков. Кроме того, согласно условий закупочной процедуры сумма договора составляет 38 879 511,65 без НДС, 46 655 413,98 с НДС, однако 30.12.2022г., договор на торговой площадке был выложен на сумму 38 879 511,64 без НДС, кроме того НДС 7 775 902,33, что в итоге составляет 46 655 413,97.

В ходе изучения представленных сторонами документов, Комиссией установлено, что в ходе электронной переписки сумма договора с разницей в 1 копейку была согласована заявителем 28 декабря 2022 года.

Согласно устным пояснениям заявителя на заседании Комиссии указанная сумма была согласована в целях ускорения процесса заключения договора.

Таким образом, при направлении проекта договора на сумму 38 879 511,64 без НДС, 46 655 413,9798 с НДС, которая отличалась от суммы, установленной в закупочной документации заказчиком были применены нормы пункта 11.6 Положения, что не противоречит требованиям действующего законодательства.

В силу пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Цели и задачи Закона о закупках направлены в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок.

В рассматриваемом случае, действия заказчика не противоречит положениям действующего законодательства о закупках.

Учитывая вышеизложенное обстоятельства, а также неподписание со стороны заявителя ООО «ОптикЭнергоСтрой» направленного заказчиком проекта договора в сроки, установленные частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы заявителя.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

Признать жалобу заявителя ООО «ОптикЭнергоСтрой» (вх. №314/ж от 16.01.2023 г.), (вх. №486 от 19.01.2023 г., перенаправленная по подведомственности из ФАС России) на действия заказчика АО «ТГК-16» при проведении закупки №32211789788 на предмет: «Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16» - «Нижнекамская ТЭЦ (ПТК-1)» в 2023 году» необоснованной.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)