

## Решение № 055/07/3-1193/2020

о признании жалобы необоснованной

03.12.2020

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...>– начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом ЗЕВС» (далее – ООО «Торговый Дом ЗЕВС», Общество, Заявитель) на действия акционерного общества «Транснефть – Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть – Западная Сибирь», Заказчик, Ответчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку светильников 1100-A01-K-05-02262-2020 (извещение № 32009680256 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – конкурс, закупка),

при участии представителей Заявителя посредством системы

видеоконференц-связи: Карелиной Екатерины Геннадьевны (доверенность б/н от 26.05.2020, личность удостоверена паспортом);

при участии представителей Ответчика: <...> (доверенность <...> от <...>, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № <...> от <...>, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № <...> от <...>, личность удостоверена паспортом),

#### УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 24.11.2020 № 13073э), который полагает, что положения документации о проведении конкурса содержат противоречивые и неисполнимые условия, что нарушает положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции Общество указывает следующее.

Согласно пункту 10 извещения об осуществлении закупки сроки (периоды) осуществления поставки товара, выполнения работ, оказания услуг: 30.12.2020.

Подпунктом 2.1.1 проекта договора установлено, что покупатель вправе направить поставщику заявку в течение 5 (Пяти) рабочих дней с даты подписания договора, составленную по форме приложения № 2 к договору, при этом период поставки продукции по указанной заявке должен составлять не менее 45 (Сорока пяти) и не более 90 (Девяноста) календарных дней с даты направления заявки.

Все последующие заявки, согласно подпункту 2.1.2 проекта договора, покупатель вправе направить поставщику в следующие сроки:

- поставка в 1 квартале – не позднее 10 ноября года, предшествующего поставке;
- поставка во 2 квартале – не позднее 10 февраля года поставки;
- поставка в 3 квартале – не позднее 10 мая года поставки;
- поставка в 4 квартале – не позднее 10 августа года поставки.

Заявитель указывает, что Закон о закупках не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки на участие в закупке. При этом, дата проведения итогов закупочной процедуры 17.12.2020, соответственно, дата заключения договора это 28-29 декабря 2020 года, а как показывает практика, договор будет заключен в январе 2021 года.

Товар, подлежащий поставке, не является скоропортящимся или медицинским изделием, в связи с чем, отсутствуют основания для его ускоренной поставки.

Кроме того, начальная (максимальная) цена договора составляет 9 044 251,07 руб. при единичных расценках 1-7 тыс. руб., соответственно, участнику необходимо закупить большой объём товара (около 5 тонн) до даты заключения договора. Кроме того, срок доставки транспортной компанией составляет от 7 дней, что изначально ставит участника в невыгодную позицию, указывая на невозможность исполнения договора без штрафных санкций.

Таким образом, Общество полагает, что документация о проведении конкурса противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а действия Заказчика содержат в себе признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Общество просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

**2.** В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 26.11.2020 № 05-11714 Ответчиком представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 03.12.2020 представители Заказчика с доводами жалобы Общества не согласились и пояснили следующее.

Согласно пункту 6 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), если иное не установлено законом, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

Дата подведения итогов закупки – 17.12.2020, следовательно, победителю торгов 17.12.2020 станет известно о том, что именно с ним будет подписан договор на поставку товара и именно на нём лежит обязанность по поставке необходимого товара в адрес Заказчика. Период времени с 17.12.2020 по 30.12.2020 – 14 календарных дней, который Заказчик считает разумным и достаточным сроком для организации процесса поставки продукции в его адрес.

Кроме того, Заявитель имел ряд правовых инструментов, предусмотренных действующим законодательством и обеспечивающих реализацию его возможностей по поставке необходимой продукции в срок, в виде предварительного договора (статья 429 ГК РФ) или сделки, совершенной под условием (статья 157 ГК РФ), которые предоставляют возможность Обществу в любой период времени заключить соответствующий договор поставки.

Заказчик также указывает, что извещение о закупке опубликовано на электронной торговой площадке 16.11.2020, дата поставки товара – 30.12.2020, в связи с чем, у любого желающего принять участие в конкурсе имелось до 45

календарных дней.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что проект договора является типовым и подпункты 2.1.1, 2.1.2 проекта договора будут применимы в случае, если у Заказчика возникнет потребность заключить с победителем конкурса дополнительное соглашение на поставку дополнительного объема товара.

АО «Транснефть – Западная Сибирь» также отмечает, что при закупке товара им соблюдены принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции.

На основании изложенного, Ответчик просит признать жалобу ООО «Торговый Дом ЗЕВС» необоснованной.

**3** .Из представленных материалов и информации следует, что 16.11.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт) АО «Транснефть – Западная Сибирь» было размещено извещение и документация о проведении конкурса.

Согласно извещению № 32009680256 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 16.11.2020 по 24.11.2020.

Дата подачи участником закупки дополнительных ценовых предложений – 03.12.2020.

Дата рассмотрения первых частей заявок – 01.12.2020. Квалификационный отбор (рассмотрение вторых частей заявок) с 03.12.2020 по 14.12.2020. Проведение сопоставления ценовых предложений – 16.12.2020.

Дата подведения итогов закупки – 17.12.2020.

Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет: 9 044 251,07 руб. с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

Уведомлением Омского УФАС России от 26.11.2020 № 05-11714 конкурс приостановлен.

**4.** Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами 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 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.

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.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Заказчик при организации и проведении конкурса руководствовался положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019 (протокол № 5).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом 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.

Из содержания части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о закупке должны быть указаны, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В составе документации о проведении конкурса размещена Инструкция для участника закупки (для закупок, проводимых в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства) (далее – Инструкция), в которой содержится информация о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара.

Из пункта 4 Инструкции следует, что сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара по закупке указаны в Форме 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», Форме 2.1 «Расчет цены договора (цены лота)».

Согласно Форме 2.1 «Сведения о максимальной цене лота (договора) при закупке товаров по единичным расценкам», размещенной в составе документации о проведении конкурса, дата поставки товара (электротехнической продукции) – 30.12.2020.

В соответствии с пунктом 10 извещения о проведении конкурса сроки (периоды) осуществления поставки товара, выполнения работ, оказания услуг – 30.12.2020.

Как указывает в своей жалобе Заявитель, сроки поставки товара, указанные в извещении о проведении конкурса, противоречат срокам поставки, содержащимся в проекте договора.

Проанализировав проект договора, являющегося неотъемлемой частью документации о проведении конкурса, Комиссией установлено, что, действительно, проект договора содержит порядок направления покупателем в адрес поставщика заявки, сообщающей о потребности Заказчика в поставляемом товаре, и срок такой поставки должен составлять от 45 до 90 дней. Вместе с тем, Комиссия соглашается с доводом Заказчика, что подпункт 2.1.1 пункта 2 проекта договора «Права и обязанности сторон»: *«Покупатель вправе направить Поставщику Заявку в течение 5 (Пяти) рабочих дней с даты подписания Договора, составленную по форме Приложения № 2 к Договору, при этом период поставки Продукции по указанной Заявке должен составлять не менее 45 (Сорока пяти) и не более 90 (Девяноста) календарных дней с даты направления Заявки»*, содержит диспозитивное установление для заказчика возможности направления заявки в адрес поставщика, после которого будет применимо условие о сроках поставки товара от 45 до 90 дней.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что, поскольку в извещении о проведении конкурса, а также в Форме 2.1 «Сведения о максимальной цене лота (договора) при закупке товаров по единичным расценкам» содержится четко определенная заказчиком дата поставки – 30.12.2020, довод Заявителя о противоречии извещения о проведении конкурса и проекта договора является необоснованным.

Необходимо отметить, что согласно представленному АО «Транснефть – Западная Сибирь» запросу о разъяснении положений документации о проведении конкурса, а также ответу на него, Заказчиком также подтверждается, что сроком поставки товара является 30.12.2020.

Относительно довода Общества о невозможности исполнения договора в срок до 30.12.2020, ввиду его заключения, согласно сложившейся практики, только в январе 2021 года, а также отсутствием оснований для ускоренной поставки товара, Комиссия указывает следующее.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются, в том числе 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.

Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Из вышеуказанного следует, что Законом о закупках заказчику предоставлено право самостоятельно определять удовлетворяющие его потребности условия договора, в том числе сроки его исполнения, с соблюдением принципов равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Установленное требование о сроке поставки товара доведено до участников конкурса 16.11.2020 посредством размещения на официальном сайте, а также на электронной торговой площадке АО «Сбербанк-АСТ» и распространяется в равной степени на всех участников закупки. Участник закупки самостоятельно принимает решение об участии в той или иной закупке, оценивая при этом свою возможность исполнения условий договора.

Кроме того, Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При установленных обстоятельствах, Комиссия признает жалобу ООО «Торговый Дом ЗЕВС» необоснованной.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торговый Дом ЗЕВС» (ИНН 7722351995, ОГРН 1167746058534, юридический адрес: 111141, город Санкт-Петербург, улица Плеханова, дом 7, офис 40) на действия акционерного общества «Транснефть – Западная Сибирь» (ИНН 5502020634, ОГРН 1025500514489, юридический адрес: 644033, город Омск, улица Красный Путь, дом 111, корпус 1) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку светильников 1100-A01-K-05-02262-2020 (извещение № 32009680256).
2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 26.11.2020 № 05-11714.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>



