

Решение
по делу №06/749-17
о результатах рассмотрения жалобы на действия
заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров,
работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

11.04.2017

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

Заявителя И. Н. Кудрякова (по доверенности), Д. С. Адрова (по доверенности),

Заказчика Н. В. Мисюля (по доверенности), М. В. Купцовой (по доверенности), —

рассмотрев жалобу Заявителя № 119/1 от 03.04.2017 (вх. №786/09 от 03.04.2017) на действия Закупочной комиссии Заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме «Котлоагрегат КГВ 1,0/5-М с одиночным комплектом ЗИП (25.30 - Котлы паровые, кроме водогрейных котлов центрального отопления)» (извещение №31604504595) (далее — Запрос предложений), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Закупочной комиссии Заказчика при проведении Запроса предложений. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, которые проявились в признании Заявителя, уклонившимся от подписания государственного контракта.

Крымским УФАС России принято уведомление о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 03.04.2017 №06/2590, направленное Заявителю, Заказчику и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru/>).

В ходе заседания Комиссии представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик, действовал в соответствии с положениями Закона о закупках, Положения о закупках товаров, работ и услуг ГУП РК «Черноморнефтегаз» от 09.07.2015 (с изменениями от 10.03.2016), утвержденным приказом ГУП РК «Черноморнефтегаз» № 457-пр от 09.07.2015 (далее - Положение о закупках).

В результате рассмотрения жалобы, на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем и Заказчиком, заслушав доводы представителя Заказчика, Комиссия установила следующее.

В силу пункта 1 части 1 статьи 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.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 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 правовыми 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках, которым предусмотрена возможность проведения закупки таким способом, как запрос предложений.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте — 16.12.2016;

- дата размещения измененной редакции извещения — 20.12.2016;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) — запрос предложений в электронной форме;

- дата и время окончания подачи заявок: 17.01.2017 в 11:00; дата и время рассмотрения заявок: 24.01.2017 в 14:00; дата и время подведения итогов: 31.01.2017 в 14:00;

- начальная (максимальная) цена договора — 33 632 247,35 российских рублей;

- на участие в Запросе предложений подана 1 заявка, которая допущена к участию в Запросе предложение;

- победителем Запроса предложений определено общество с ограниченной ответственностью «Промоборудование» с ценой договора 33 394 000,00 российских рублей.

В соответствии с частью 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках определено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заявитель в жалобе указал: «...

Требованиями технического задания конкурсной документации отвечало только оборудование, изготовленное ПАО «Завод Ленинская Кузня», г. Киев, Украина, как как закупаемое оборудование должно быть установлено взамен ранее установленного, у которого вышел срок эксплуатации.

Однако следует учитывать тот факт, что запрос предложений был объявлен 16.12.2016г., а 14.01.2017г. было подписано и вступило в силу Постановление Правительства Российской Федерации «Положение о запрете закупок товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, к закупкам для нужд обороны страны и безопасности государства утверждено в новой редакции», п. 125 Перечня товаров иностранного производства установлен запрет на поставку паровых котлов, при условии того, что на территории Евразийского экономического союза есть производители этого оборудования.

Исходя из сложившейся ситуации действие Постановления Правительства РФ №9 от 14.01.2017г создало форс-мажорные обстоятельства и сделало невозможным заключение предложенного договора, согласно п. 10. Договора «Обстоятельства

непреодолимой силы» (принятие законодательных актов запрещающих поставку такого товаров), на поставку оборудования производства ПАО «Завод Ленинская Кузня», г. Киев, Украина. Как как указанный завод помимо гражданской продукции выпускает продукцию военного назначения (гранатометы, бронетранспортеры и т.д., которые используются в том числе и в зоне АТО).

О невозможности поставки оборудования и заключения договора (согласно постановления) на поставку «Котлоагрегатов КГВ 1,0/5-М с одиночным комплектом ЗИП», производства ПАО «Завод Ленинская Кузня», г. Киев, Украина, заказчик был уведомлен нашим письмом № 72 от 20.02.2017 г.

Кроме того обращаем внимание, что согласно Положения О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ГУП РК «Черноморнефтегаз» утвержденного приказом № 457-пр от 09.07.2015г., заявка которая подается для участия в запросе предложений имеет правовой статусе оферты, в которой участник соглашается с условиями договора, приведенного в документации к запросу предложений. А направленный 13.02.2017г. через функционал Электронной торговой площадки вариант договора имеет ряд существенных отличий, в частности ухудшились финансовые риски для ООО «Промоборудование» (отсутствует п. 5.8).

Так же сообщаем, что данный договор был предоставлен без номера и даты (не указаны число, месяц, год заключения), т.е. предоставленный договор не был оформлен должным образом.

Техническими специалистами нашей компании начался поиск отечественных производителей аналогичного оборудования.

Следует учитывать следующие факты:

- 1) котлоагрегаты в морском исполнении являются технически сложным и редким оборудованием, а тем более требования конкурсной документации устанавливает необходимость наличия сертификатов признания завода изготовителя и изделия Классификационным обществом (Морским или Речным Регистром Судоходства России):
- 2) заказчиком предъявлены строгие требования по масса-габаритным и техническим характеристикам оборудования.

Учитывая эти факты, поиск аналогичного оборудования российского производства и согласование его характеристик с техническими специалистами Заказчика заняло определенное время, при этом согласно п. 10.1 предложенного проекта договора срок исполнения обязательств по договору отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали такие обстоятельства.

Нами было направлено письмо №77 ОТ 01.03.2017г. в адрес ГУП РК «Черноморнефтегаз» с предложением заключения договора и замены оборудования (производства Украины) на аналог отечественного производства ООО «Адин» (Россия) с улучшенными техническими характеристиками.

В ответ от заказчика мы получили письмо № 14/01-60 от 15.03.2017 г., в котором запрашивалось необходимость предоставления дополнительной информации, перечень запасных частей в комплекте одиночного ЗИП, а также заполнить таблицу с подробными техническими характеристиками предлагаемого оборудования.

Письмом №102 от 17.03.2017г. подробно расписаны все характеристики предлагаемого оборудования, перечень запасных частей ведомости одиночного ЗИП. Причем многие технические характеристики котла производства ООО «Адин» (Россия) превосходят характеристики котла производства ПАО «Завод Ленинская Кузня» (Украина).

Заказчик письмом №14/01-55 от 13.03.2017г. дополнительно затребовал, каким письмом руководствоваться для осуществления закупки №72 от 27.02.2017г или №77 01.03.2017г. В ответ было направлено письмо №97 от 15.03.2017г., что в рамках осуществления закупки котлоагрегатов следует руководствоваться письмом №77 от 01.03.2017г., в котором предлагается заключение договора на поставку котла парового БМ-1,0Г-0,6 производства ООО «Адин» (Россия).

...» (цитаты из жалобы Заявителя).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил следующее: «...

Согласно п. 8 Документации о закупке Заключение договора по итогам закупки осуществляется в срок и в порядке, Предусмотренные действующим законодательством РФ, Положением, другими внутренними документами Заказчика и условиями закупки. Договор заключается после подписания протокола оценки, сопоставления заявок и выбора победителя, но не ранее, чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее 20 (двадцать) рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Таким образом, договора на поставку Котлоагрегата КГБ 1,0/5-М с одиночным комплектом ЗИП должен был быть заключен в срок до 22.02.2017 года.

В указанные сроки подписанный экземпляр Договора на Предприятие не поступал.

Более того, в письме (исх.№72 от 20.02.2017г.), поступившем на Предприятие 01.03.2017г. (вн.№842/01-06) ООО «ПРОМОБОРУДОВАНИЕ» сообщает о том, что в связи с изменениями условий поставки контрагентом общества, а также включением котлоагрегатов в перечень оборудования, запрещенного к импорту постановлением Правительства РФ от 14.01.2017 г, ООО «ПРОМОБОРУДОВАНИЕ» вынуждено отказаться от подписания договора с ГУП РК «Черноморнефтегаз».

В отношении доводов Заявителя сообщаем следующее.

Упомянутое Заявителем Постановление Правительства РФ №9 от 14.01.2017 года не может иметь отношения к делу, так как оно, как и следует из его названия, запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением товаров по перечню согласно приложению и товаров, происходящих из государств - членов Евразийского экономического союза), работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами (за исключением лиц

государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства, причем под закупками товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства понимаются закупки товаров, работ (услуг) в целях выполнения мероприятий государственных программ Российской Федерации, долгосрочных (федеральных) целевых программ в области обороны страны и безопасности государства, государственной программы вооружения, иных мероприятий в рамках государственного оборонного заказа, а также закупки товаров, работ (услуг) для выполнения функций и полномочий заказчиков, непосредственно связанных с обеспечением обороны страны и безопасности государства. Кроме того, род деятельности поставщика Заявителя не имеет отношения к правоотношениям между Заявителем и Заказчиком и не может быть рассмотрено как форс-мажорное обстоятельство.

Что касается отличий предоставленного Заявителю для подписания текста

договора от размещенного в теле закупочной документации, то действительно, лицом, ответственным за подготовку проекта договора, была допущена ошибка и на площадку был выслан договор, в незначительной части несущественных условий отличался от первоначального. Однако следует отметить, что функционал торговой площадки ОАО «ЕЭТП» <https://www.roselcorg.ru/> позволяет стороне договора или подписать его, или выложить протокол разногласий. В случае несогласия с условиями договора Заявитель должен был выложить на площадку протокол разногласий, чего он, тем не менее, не сделал. О наличии у него замечаний к тексту договора Заявитель сообщил только в тексте оспариваемой жалобы. Кроме того, следует отметить, что на бумажном носителе дубликат договора направлялся Заявителю в первоначальной редакции.

Отсутствие у договора реквизитов полностью соответствует законодательству, поскольку нельзя считать договор заключенным (присваивать ему номер и дату) до момента подписания его обеими Сторонами.

Что касается доводов Заявителя о проведении преддоговорных переговоров, то согласно п. 6.2. Положения о закупках товаров, работ, услуг ГУП РК "Черноморнефтегаз" проведение преддоговорных переговоров должно осуществляться в сроки, установленные для заключения договоров. Таким образом, ведение переписки между Заказчиком и Заявителем не свидетельствует о продлении сроков заключения договора.

Кроме того, следует отметить, что оспариваемая закупка происходила в электронной форме на соответствующей электронной площадке, в этой связи все действия должны происходить в соответствии с регламентом электронной площадки. В связи с чем сообщаем, что ни в срок, предусмотренный для заключения договора (направления Протокола разногласий), ни после окончания срока заключения договора вплоть до окончания процедуры закупки на электронной площадке ООО «Промоборудование» никаких действий не производило...» (цитаты из возражений Заявителя).

В Положении о закупках Заказчиком определен следующий порядок заключения договора по результатам закупки: «...

ГЛАВА 6. Требования к заключению и исполнению договора.

6.1. Порядок заключения договора.

По результатам закупки товаров, работ, услуг между Заказчиком и победителем закупки заключается договор, формируемый путем включения условий, изложенных в документации о закупке, протоколе выбора победителя и предложенных в Заявке победителя, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и Документации о закупке, или определенный по итогам проведения закупки.

Заключение договора по итогам закупки осуществляется в срок и в порядке, предусмотренные действующим законодательством РФ, настоящим Положением, другими внутренними документами Заказчика и условиями закупки.

Договор по результатам проведения конкурса, аукциона должен быть заключен с победителем закупки (участником закупки, с которым заключается договор) в срок не позднее 20 (двадцати) дней со дня подписания протокола выбора победителя, если больший срок не указан в извещении о Закупке. Заключение договора по результатам проведения конкурса, аукциона является обязательным для Заказчика и победителя закупки.

Договор по результатам проведения закупок способами, отличными от конкурса, аукциона, заключается с победителем закупки (участником закупки, с которым заключается договор) в срок не позднее 20 дней после дня размещения в ЕИС итогов закупки, если больший срок не указан в извещении о закупке или документации о закупке. Заключение договора по результатам проведения закупок способами, отличными от конкурса, аукциона, является обязательным для победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор)...

6.2. Проведение преддоговорных переговоров.

При заключении договора между Заказчиком и победителем закупки (участником закупки, с которым заключается договор) допускается проведение преддоговорных переговоров, направленных на:

– улучшение в интересах Заказчика условий договора, установленных в документации о закупке (в том числе в проекте договора), протоколе выбора победителя, в том числе по снижению цены договора (отдельных расценок), по сокращению сроков выполнения договора (его отдельных этапов);

– уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в документации о закупке (в том числе в проекте договора), протоколе выбора победителя, заявке победителя закупки.

Проведение преддоговорных переговоров по существенным условиям договора, направленных на их изменение в пользу победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор), запрещается.

Проведение преддоговорных переговоров должно осуществляться в сроки, установленные для заключения договора.

По итогам преддоговорных переговоров победителем предоставляется

письменное подтверждение изменения условий договора или составляется двусторонний протокол, который прилагается к договору.

...» (цитата Положения о закупках).

Учитывая приведенное, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика по признанию Заявителя уклонившимся от подписания договора являются обоснованными.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Прекратить действие уведомления о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 03.04.2017 №06/2590.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в течение трех месяцев со дня его принятия.