16 сентября 2019 года г.
Салехард

Комиссия Ямало-Ненецкого УФАС России по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа (далее – Управление, Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

«…»;

Членов Комиссии:

«…»;

«…»;

при участии:

от Заказчика – представители по доверенности – «…»,

рассмотрев жалобу ООО «М» (ИНН: «…») (далее – Заявитель) на действия АО «N» (ИНН «…») (далее – Заказчик), при осуществлении закупки способом запроса котировок в электронной форме на ««…»», Лот 2 - начальная (максимальная) цена контракта **– 436 866,00** рублей (извещение № «…»)., (далее – Запрос котировок),

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) организаторов торгов, комиссии по осуществлению закупок (вход. № 5980 от 06.09.2019).

Заявитель считает, что Закупочная комиссия неправомерно отклонила заявку участника.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился и сообщил, что при проведении запроса котировок в электронной форме Заказчик действовал в соответствии с положениями документации и законодательством Российской Федерации.

В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов,

Комиссия установила следующее:

- извещение о закупке - проведении запроса котировок в электронной форме размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» http://zakupki.gov.ru по адресу электронной площадки www.rts-tender.ru - 23.08.2019;

- Дата начала срока подачи заявок – 06.08.2019 (МСК+2);

- Дата и время окончания подачи заявок – 13.08.2019 в 12:00 (МСК+2);

- Дата подведения итогов закупки – 28.08.2019 (МСК+2).

В своей жалобе Заявитель сообщил, что в соответствии с Протоколом № Ш-30-07-19 от 02.09.2019 года закупочной комиссией было принято решение о недопущении ООО «М» к участию в закупочной процедуре в связи с тем, что условия оплаты не соответствуют проекту договора.

Заявитель считает, что его заявка закупочной комиссией Заказчика была отклонена неправомерно, так как Заявитель является субъектом малого предпринимательства. Следовательно, по его мнению, им правомерно в соответствии с пунктом 14(3) Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Постановление № 1352) в заявке определены условия оплаты в 30 календарных дней с даты подписания уполномоченными представителями сторон товарной накладной.

Заказчик считает доводы жалобы необоснованными по следующим основаниям.

В «Информационной карте» Извещения о закупке Заказчиком в пункте 2 «Особенности участия в закупке Субъектов МСП» требования к участникам не устанавливались.

Закупка Заказчиком осуществлялась в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Постановления № 1352 участниками которых являются любые липа, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства.

Соответственно, особенности проведения закупок в которых

участниками закупок являются только субъекты малого и среднего предпринимательства при определении срока оплаты не более 30 календарных дней с даты подписания документа о приемке товара (выполнении работ, оказании услуг) по договору, установленного в соответствии с пунктом 14(3) Постановления № 1352, применению не подлежат.

Данная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой.

В постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 02.08.2018 № А11-7390/2019 суды проанализировали документацию о закупке и «пришли к выводу о том, что они не содержали положений о заключении контракта с субъектом малого предпринимательства, не были установлены ограничения в отношении участников закупки, которыми могли быть только субъекты малого предпринимательства.

Декларирование в заявке на участие в закупке своей принадлежности к субъектам малого предпринимательства не могло являться основанием для оплаты выполненных работ в сроки, установленные в пункте 14.3 Постановления № 1352, поскольку данный хозяйствующий субъект должен был принимать участие в закупках на общих (единых) условиях, указанных в документации, вместе с другими участниками».

Таким образом, доводы Заявителя о применении пункта 14(3) Постановления № 1352 необоснованны.

Согласно пункту 14 Постановления № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Постановления № 1352 Заказчик вправе установить требование к субъектам малого и среднего предпринимательства, являющимся участниками такой закупки, о включении декларации в состав заявки на участие в закупке.

Заказчиком в пункте 18 Информационной карты Извещения было установлено требование задекларировать свое соответствие критериям отнесения к субъектам малого предпринимательства с целью расчета годового объема договоров с субъектами малого и среднего предпринимательства, заключенных по результатам проведения из общего количества закупочных процедур, утвержденных Заказчиком в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг.

Установление указанного требования не свидетельствует о проведении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Постановления № 1352, и тем более, не может рассматриваться как основание для проведения закупки, в том числе при определении условий оплаты, для субъектов малого предпринимательства.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы,

письменные возражения Заказчика, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Таким образом Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Закона о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Закупочная деятельность АО «N» регламентируется Положением «О закупках товаров, работ, услуг АО ««…»», разработанным в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и утверждённый решением «…»» от 20.12.2018 (далее - Положение о закупке). Положение о закупке, в соответствии с нормами действующего законодательства, размещено в единой информационной системе в сфере закупок.

В соответствии с пунктом 2 части 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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 3 п. 1.4 Положения о закупке.

В соответствии с частью 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.

На заседании комиссии, при изучении материалов дела, было установлено следующее.

Как следует из протокола № Ш-30-07-19 от 28.08.2019 Заявка ООО «М» не была допущена на основании несоответствия условий оплаты проекту договора.

В возражениях по жалобе, представленные Заказчиком, была приложена заявка участника ООО «М», в которой прописаны следующие условия оплаты: «30 (тридцати) календарных дней с даты подписания уполномоченными представителями сторон товарной накладной (Торг-12).

В соответствии с пунктом 3 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить 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, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета.

Правительство Российской Федерации утвердило Положение № 1352

В соответствии с пунктом Постановление № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 данного положения заказчик вправе:

а) установить требование к субъектам малого и среднего предпринимательства, являющимся участниками такой закупки, о включении декларации в случае, предусмотренном пунктом 11 настоящего Положения, или сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в состав заявки на участие в закупке;

б) при заключении договора с участником такой закупки осуществить проверку соответствия этого участника закупки критериям, установленным статьей 4Федерального закона «О развитии малого и

среднего предпринимательства в Российской Федерации», на основании сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, в том числе в случае, если требование, указанное в подпункте «а» настоящего пункта, не было установлено.

В пункте 14.3 Постановление №1352 предусмотрено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 данного положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Комиссия, проанализировав документацию о закупке и проект договора на поставку товара, пришла к выводу о том, что Заказчиком не были установлены ограничения в отношении участников закупки, которыми могли быть только субъекты малого предпринимательства.

Ввиду того, что документация о закупке не устанавливала указанное ограничение в отношении участников, условие об оплате заказчиком поставленного товара не более чем в течение тридцати дней с даты подписания им документов о приемке работ субъектам малого предпринимательства не должно было включаться в документацию о закупке и в контракт. Декларирование Заявителем в заявке на участие в закупке своей принадлежности к субъектам малого предпринимательства не могло являться основанием изменения им условий документации о закупке в части оплаты выполненных работ в сроки, установленные в пункте 14.3 Постановления № 1352, поскольку данный хозяйствующий субъект должен был принимать участие в закупке на общих (единых) условиях, указанных в документации, вместе с другими участниками.

Кроме того, Комиссией также отмечено, что п. 14.3 имеет свое распространение на субъект малого предпринимательства, с которым контракт уже заключен, и в отношении которого осуществлена проверка соответствия критериям, установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», а не на участников закупки.

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях Аукционной комиссии нарушений требований Закона о закупках, в связи с чем признает жалобу необоснованной.

При этом Заявителем на заседание Комиссии явка представителей не

обеспечена и в составе жалобы не представлено доказательств, свидетельствующих об обратном, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Согласно ч. 20 ст. 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «N» (ИНН: «…») на действия Заказчика – АО «N» (ИНН «…»), при осуществлении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на «…», Лот 2 - начальная (максимальная) цена контракта – **436 866,00** рублей (извещение № «…»), необоснованной.

Председатель комиссии
«…»

Члены комиссии **«…»**

«...»

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.