

РЕШЕНИЕ

26.12.2019

Дело № 073/07/3-16 180/2019

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере законодательства о закупках в составе:

председателя - врио руководителя управления <...>

членов - начальника отдела <...>

- ведущего специалиста-эксперта <...>

в присутствии: - от УМУП «Городская теплосеть»;

23.12.2019 г.); - <...> (доверенность № 90 от

23.12.2019 г.), - <...> (доверенность № 89 от

рассмотрев дело № 073/07/3-16 180/2019 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «А ГРУПП» (далее – ООО «А ГРУПП», заявитель) на положения документации о проведении запроса котировок в электронной форме № 31908653276 (наименование объекта закупки – «Поставка трубы электросварной»; заказчик – Ульяновское муниципальное унитарное предприятие «Городская теплосеть» (далее – УМУП «Городская теплосеть»), начальная (максимальная) цена договора – 3 987 415,21 руб.; срок окончания подачи заявок – 18.12.2019 в 10 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального Закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон), и в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 8583 от 17.12.2019 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «А ГРУПП» на положения документации о проведении запроса котировок в электронной форме № 31908653276.

Жалоба ООО «А ГРУПП» содержит указание на следующее.

Пункт 3 проекта договора предусматривает поставку товара по месту нахождения заказчика в течение всего 2020 года партиями по заявкам заказчика, то есть по мере возникновения потребности заказчика в получении товара.

В соответствии с пунктом 2.5 проекта договора приемка товара осуществляется по акту приемки товара (Приложение № 3) не менее чем за тридцать календарных дней до окончания срока действия договора. При отсутствии претензий по количеству и качеству поставленного заказчику товара, товар считается переданным поставщиком заказчику.

Пунктом 2.5 проекта договора установлены сроки оплаты за поставляемый товар: «...в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания заказчиком акта приёмки товара по утверждённой форме по всем заявкам заказчика по договору».

Указанные положения (порядок приёмки и оплаты товара) фактически означают, что товар в полном объёме будет окончательно принят заказчиком и оплачен только после поставок всех партий, а именно, в конце 2020 года.

Пункт 3.4 проекта договора указывает на тот факт, что товар будет находиться на ответственном хранении у заказчика.

Учитывая данные пункты проекта договора, можно сделать вывод о том, что заказчик фактически принимает в течение всего срока действия договора товар от поставщика на ответственное хранение и не использует его, соответственно, товар находится на хранении у клиента, не используется и поставщик не имеет возможности проверить, соблюдаются ли все необходимые условия хранения, и, если есть такая необходимость, потребовать возврата этого товара.

В указанном случае заявитель поставлен в такие рамки, когда исполнение договора поставки ставится в зависимость от договора хранения. Наличие в договоре поставки элементов договора хранения можно считать «мнимой сделкой» (ст. 170 ГК РФ).

Заявитель жалобы считает, что наличие данных условий в договоре поставки существенно ограничивает количество участников закупки, что является нарушением действующего законодательства.

На основании вышеизложенного, ООО «А ГРУПП» просит исключить из проекта договора пункты 2.7 и 3.4.

На заседание Комиссии 24.12.2019 г. представитель ООО «А ГРУПП» не явился (доказательство надлежащего извещения – отчет о направлении уведомления по электронной почте 20.12.2019 г. в 09:15).

Представители заказчика на заседании Комиссии 24.12.2019 г. с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения (исх. № 33-21/4261 от 24.12.2019 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

Согласно условиям проекта договора, который является неотъемлемой частью

документации, оплата всего товара осуществляется заказчиком в безналичном порядке в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания заказчиком акта приема товара по утвержденной форме (Приложение № 3) по всем заявкам заказчика по договору.

В соответствии с пунктом 2.6 проекта договора при поступлении всего товара по договору составляется акт приема товара по утвержденной форме Приложения № 3.

Пунктом 2.7 проекта договора не предусмотрена возможность поэтапной оплаты исполнения договора.

В соответствии с пунктом 4.1 проекта договора приемка товара от поставщика заказчиком осуществляется по акту приема товара (Приложение № 3) не менее чем за тридцать календарных дней до окончания срока действия договора.

Пунктом 16.1 Положения о закупках заказчика установлено, что заказчик вправе не предусматривать возможность поэтапной оплаты исполнения договора.

Заключение договора на предложенных в проекте условиях обеспечит предприятие товаром в необходимом объеме по фиксированной цене в период действия договора.

Кроме того, условия проекта договора отвечают финансовому состоянию предприятия.

Таким образом, представители заказчика считают, что закупочная документация и проект договора содержат условия с соответствии с положениями Гражданского кодекса, законодательства о закупках, а также Положения о закупках.

Кроме того, представители заказчика указали на неправомерность ООО «А ГРУПП» подачи жалобы, поскольку заявитель жалобы не подавал заявку на участие в запросе котировок.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 15:15 26.12.2019 г. для анализа материалов по делу.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе www.zakupki.gov.ru 12.12.2019 г. были опубликованы извещение и документация о проведении запроса котировок в электронной форме № 31908653276 (наименование объекта закупки – «Поставка трубы электросварной»; заказчик – Ульяновское муниципальное унитарное предприятие «Городская теплосеть», начальная (максимальная) цена договора – 3 987 415,21 руб.; срок окончания подачи заявок – 18.12.2019 в 10 час. 00 мин.).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в процедуре № 31908653276 от 18.12.2019 г. по окончании срока подачи заявок было подано 2 заявки от участников закупки.

Решением закупочной комиссии заявки всех участников закупки были допущены к

участию в закупке.

В соответствии с протоколом подведения итогов процедуры от 19.12.2019 г. победителем запроса котировок было признано ООО «Металлоцентр Лидер - М» с предложением о цене договора 3 653 728,00 руб.

Рассмотрев имеющиеся материалы, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «А ГРУПП» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, законодательство о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

УМУП «Городская теплосеть» осуществляет свою закупочную деятельность, в том числе, в соответствии с Законом 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках товаров, работ и услуг для нужд УМУП «Городская теплосеть» было утверждено приказом директора от 14.12.2012 г. № 340.

Согласно пункту 1 раздела 7 «Способы закупок» Положения о закупках товаров, работ и услуг для нужд УМУП «Городская теплосеть» (в редакции, действующей на момент проведения закупки от 09.12.2019 г.) одним из конкурентных способов закупки является запрос котировок.

Пунктом 10.1 раздела 10 «Запрос котировок, в том числе в электронной форме»

Положения о закупках предусмотрено, что заказчик обязан разместить в ЕИС извещение о проведении запроса котировок и проект договора, заключаемого по результатам проведения такого запроса, не менее чем за 5 (пять) рабочих дней до даты истечения срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

В соответствии с пунктами 3, 4 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, а также место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Учитывая изложенное, заказчики вправе самостоятельно принимать решение о способе закупке, с предоставленным правом формирования объекта, определять содержание предмета договора, предъявлять к нему требования в соответствии с собственными потребностями.

Пунктом 3 извещения об осуществлении закупки № 31908653276 определено, что предметом договора, заключаемого по результатам конкурентной процедуры является поставка трубы электросварной, описание предмета договора содержится в приложении № 1 к извещению и документации об осуществлении закупки.

Приложение № 3 к извещению и документации об осуществлении закупки содержит проект договора на поставку товара, который включает сведения, в том числе, о предмете договора, условиях поставки и приемки товара.

Пунктом 3.4 проекта договора установлено, что в день поставки товара поставщик одновременно с товаром должен передать заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару: сертификат соответствия (или декларацию о соответствии, или иной документ, подтверждающий соответствие качества товаров, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации), товарную (товарно-транспортную) накладную, счет, счет-фактуру (при наличии).

Подписанная заказчиком товарная (товарно-транспортная) накладная означает поступление товара на ответственное хранение заказчика. Ответственное хранение товара заказчиком подтверждается актом ответственного хранения (Приложение № 2).

Согласно пункту 4.1 приемка товара от поставщика заказчиком осуществляется по акту приемки товара (приложение № 3) не менее чем за тридцать календарных дней до окончания срока действия настоящего договора. При отсутствии претензий по количеству и качеству поставленного заказчику товара, товар считается переданным поставщиком заказчику.

Указание заказчиком в проекте договора условий о приемке товара не менее чем за тридцать календарных дней до окончания срока действия договора обосновано спецификой деятельности УМУП «Городская теплосеть», что не ограничивает количество участников закупки, является правом заказчика и не противоречит требованиям Закона о закупках и Положения о закупках УМУП «Городская теплосеть».

Кроме того, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в процедуре было подано 2 заявки от участников закупки.

Закон о закупках не обязывает заказчиков формировать документацию для участия 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 и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

При этом, участники закупки при участии в запросе котировок в электронной форме находятся в равных условиях и вправе подать заявку на общих основаниях, установленных в документации.

На основании вышеизложенного, жалоба ООО «А ГРУПП» является необоснованной.

Относительно доводов заказчика о нарушении заявителем жалобы процедуры подачи жалобы Комиссия Ульяновского УФАС России поясняет следующее.

Порядок обжалования действий (бездействия) заказчика, а также комиссии по осуществлению закупок установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

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, законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, исходя из вышеизложенного следует, что до окончания срока подачи заявок обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

Указанная позиция отражена в письме Федеральной антимонопольной службы № МЕ/53183/19 от 25.06.2019 г.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «А ГРУПП» необоснованной.

Председатель комиссии

Члены комиссии

<...>

<...>

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