

Решение № 055/07/3.4-1299/2023

о признании жалобы необоснованной

06.12.2023

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 Омского УФАС России) в составе:

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

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

<...>– 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 «Центр капитального ремонта» (далее – Заявитель, ООО «ЦКР») на действия акционерного общества «Омскоблводопровод» (далее – Ответчик, Заказчик, АО «Омскоблводопровод») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки объекта: труба ПЭ 100 SDR 26 – 560*21,4 питьевая 3996 м.п. (извещение в ЕИС № 32312964631) (далее – Аукцион, закупка),

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

при участии представителя Ответчика: <...> (доверенность от 03.05.2023 № 78, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 28.11.23 № 10995-ЭП/23), который полагает, что положения аукционной документации о сроках поставки товара ограничивают конкуренцию и ущемляют права и законные интересы участников торгов.

Проект договора содержит п.3.1, согласно которому поставка товара осуществляется в течение 5 (пяти) календарных дней с момента подписания договора.

Заявитель отмечает, что для производства такого объёма трубы, необходимо 20 суток непрерывной работы, также логистика усложняется удалённостью Заказчика. В связи с этим у победившего участника, не будет возможности в указанный выше срок изготовить трубу и осуществить поставку, что ограничивает конкуренцию, поскольку соблюсти сроки сможет только тот участник, у которого уже имеется данная труба в наличии.

Кроме того, п 9.1. проекта договора поставки указывает на то, что договор вступает в силу с даты его подписания обеими сторонами и действует до 31.12.2023, то есть существует вероятность, что он будет продлен, если будет определен «нужный» победитель.

Также Заявитель просит учесть, что срок поставки товара является существенным условием контракта и может влиять на число участников закупки.

Заявитель просит обязать Заказчика приостановить процедуру закупки и выдать предписание об устранении нарушений.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 29.11.2023 № ГЛ/7460/23 АО «Омскоблводопровод» представлены письменные возражения на жалобу Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 05.12.2023 № 11456/23).

В письменных пояснениях Заказчик сообщает, что настоящая закупочная процедура проводится с целью обеспечения заказчика трубой полиэтиленовой 100 SDR 26 – 560*21,4, питьевой для осуществления капитального ремонта участка водоснабжения. Финансирование данной закупки осуществляется за счёт бюджетных средств, получаемых Заказчиком посредством предоставления субсидии из областного бюджета юридическим лицам (за исключением государственных (муниципальных) учреждений) и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим на территории Омской области деятельность в сфере холодного

водоснабжения, в рамках мероприятия «Предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением государства (муниципальных) учреждений) и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим на территории Омской области деятельность в сфере холодного водоснабжения» подпрограммы в 2023 году.

В соответствии с бюджетным законодательством и законодательством Омской области освоение денежных средств, предоставляемых через субсидию, должно быть осуществлено в том году, на который выделена такая субсидия, в связи с чем, заключение договора, поставка товара, его оплата и отчётность получателя субсидии должны быть осуществлены до конца 2023 года.

АО «Омскоблводопровод» отмечает, что с учётом регламентированного срока заключения договора по итогам торговой процедуры, договор с победителем закупки должен быть заключён не ранее 18.12.2023. Поставка должна быть осуществлена до 23.12.2023. У заказчика остается всего 5 рабочих дней для проведения оплаты по договору за поставленный товар и на отчётность перед Министерством энергетики и жилищно-коммунального комплекса Омской области за предоставленные денежные средства.

Так, исходя из срочности проведения всех мероприятий Заказчиком были установлены такие сжатые сроки поставки.

На основании вышеизложенного, Заказчик просит признать жалобу ООО «ЦКР» необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), Комиссией Омского УФАС России установлено, что АО «Омскоблводопровод» на официальном сайте 15.11.2023 разместило извещение о проведении Аукциона, документацию о проведении Аукциона (далее – Документация).

Согласно данной Документации предметом закупки являлась поставка трубы полиэтиленовой 100 SDR 26 – 560*21,4 питьевой 3996 м.п.

Начальная (максимальная) цена договора: 37 786 176,00 руб., в том числе НДС.

Прием заявок на участие в закупке осуществлялся Заказчиком с момента публикации документации (с 15.11.2023) до 06:00 (по московскому времени) 01.12.2023.

Дата рассмотрения и оценки первых частей заявок: на 2 (второй) рабочий день после окончания подачи заявок.

Проведение аукциона: на 3 рабочий день после окончания подачи заявок в

10:00 (по московскому времени).

Дата рассмотрения вторых частей заявок и подведение итогов: не позднее следующего рабочего дня после окончания проведения аукциона.

Заключение договора по результатам закупки: договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 29.11.2023 № ГЛ/7460/23 Аукцион 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 частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках 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 статьей 3 Закона о закупках, 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, установлены в статье 3.4 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 Закона о закупках и с учетом требований, предусмотренных статьей 3.4 Закона о закупках.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе частью 10 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с Законом о закупках и положением о закупке заказчика.

Часть 2 статьи 3.4 Закона о закупках устанавливает, что конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

Согласно части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях Закона о закупках понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину. В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Часть 19.6 статьи 3.4 Закона о закупках указывает, что заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1 названной статьи (предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки).

В соответствии с пунктом 3 части 5.1 документации об Аукционе в составе

заявки участник прикладывает предложение участника закупки в отношении предмета закупки – техническое предложение (не является ценовым предложением), выражающееся в описании поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки (сведения, параметры, показатели, указанные в техническом задании приложения № 1 документации об Аукционе).

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должно быть указано место, условия и *сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.*

Данные сведения указаны Заказчиком в техническом задании, являющимся приложением № 1 к документации об Аукционе, в соответствии с которым срок поставки товара – *декабрь 2023 г.*

Также в пункте 3.1 проекта договора Заказчик устанавливает, что поставка товара осуществляется *в течение 5 календарных дней* с момента подписания договора.

Омским УФАС России были запрошены все заявки, поступившие на участие в аукционе, с приложением содержащихся в них документов у оператора электронной торговой площадки ООО «ЭТП ГПБ» (вх. от 04.12.2023 № 11395-ЭП/23). Из полученных документов установлено, что на участие в Аукционе всего поступило 8 заявок от участников, при этом у 5 участников первая часть заявки (техническое предложение) содержала условие о сроке поставки товара (декабрь 2023 г.).

Комиссия отмечает, что гражданские права и обязанности возникают в том числе из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

В этой связи хозяйствующий субъект, самостоятельно принявший решение участвовать в конкурентной процедуре, по итогам которой будет решен вопрос о заключении договора, принимает на себя все обязанности, связанные с соответствующим участием.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в закупках, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Таким образом, Комиссия считает, что лица, подающие соответствующую заявку на участие в Аукционе, автоматически соглашаются на условия проведения процедуры, в том числе с условиями проекта договора и закупочной документации.

Также исходя из письменных и устных пояснений представителя Ответчика, Омское УФАС России отмечает, что в соответствии с пунктом 3 части 3 Постановления Правительства Омской области от 15.10.2020 № 415-п «Об

утверждении Порядка предоставления субсидий юридическим лицам (за исключением государственных (муниципальных) учреждений) и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим на территории Омской области деятельность в сфере холодного водоснабжения» субсидия предоставляется на приобретение сырья, материалов для проведения текущего и капитального ремонта, модернизации и технического перевооружения централизованной системы холодного водоснабжения магистральных трубопроводов большого диаметра (свыше 350 мм), расположенных на территории Омской области.

Так, финансирование данной закупки осуществляется за счёт бюджетных средств, получаемых Заказчиком посредством получения субсидии областного бюджета юридическим лицам (за исключением государственных (муниципальных) учреждений) и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим на территории Омской области деятельность в сфере холодного водоснабжения, в рамках мероприятия «Предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением государства (муниципальных) учреждений) и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим на территории Омской области деятельность в сфере холодного водоснабжения» подпрограммы в 2023 году.

Поэтому освоение денежных средств, предоставляемых через субсидию, должно быть осуществлено в том году, на который выделена такая субсидия, в связи с чем заключение договора, поставка товара, его оплата и отчётность получателя субсидии перед Министерством энергетики и жилищно-коммунального комплекса Омской области за предоставленные денежные средства должны быть осуществлены до конца 2023 года.

Так, Комиссия считает, что исходя из срочности проведения всех мероприятий, Заказчиком были установлены такие сжатые сроки поставки.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что согласно правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Конкретные сроки поставки определяются исходя из интересов и возможностей заказчика, и устанавливаются им самостоятельно. Поставщик же самостоятельно решает вопрос об участии в закупке в зависимости от выгоды для него условий поставки, предложенных заказчиком, и сам по себе факт невыгодности условий закупки для конкретного хозяйствующего

субъекта, не свидетельствует о незаконности действий заказчика.

Само по себе установление заказчиком требования о сроке поставки товара не является невыполнимым для участников закупки и ограничивающим конкуренцию, и не противоречит положениям Закона о закупках.

Таким образом, невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным организатором торгов требованиям, не означает, что действия организатора торгов повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что положения документации об Аукционе о сроке поставки товара определены в соответствии с нормами действующего законодательства и не ограничивают конкуренцию.

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

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Центр капитального ремонта» на действия АО «Омскоблводопровод» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки объекта: труба ПЭ 100 SDR 26 – 560*21,4 питьевая 3996 м.п. (извещение в ЕИС № 32312964631).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 29.11.2023 № ГЛ/7460/23.

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

<...>

