

РЕШЕНИЕ № 014/07/3-131/2021

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск 16 февраля 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия антимонопольного органа) в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии,

проведя рассмотрение дела посредством сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf»,

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «А групп» (далее – ООО «А групп», заявитель): <...> <...> <...> (представители по доверенностям);

от заказчика акционерного общества «Сахатранснефтегаз» (далее также – АО «СТНГ», заказчик): <...> <...> (представители по доверенностям),

рассмотрев жалобу ООО «А групп» на действия (бездействие) заказчика АО «СТНГ» при проведении конкурса в электронной форме на поставку трубной продукции д.325 x 8 для СМУ АО «Сахатранснефтегаз» (извещение № **32109906396**),

установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России, антимонопольный орган) поступила жалоба ООО «А групп» (далее – жалоба) на действия (бездействие) заказчика АО «СТНГ» при проведении конкурса в электронной форме на поставку трубной продукции д.325 x 8 для СМУ АО «Сахатранснефтегаз» (извещение № **32109906396**) (далее – закупка).

Из сути поданной жалобы следует, что:

1. Установленный пунктами 27, 28 документации о закупке срок для заключения договора противоречит пункту 20.3 положения о закупках и, по мнению заявителя, сокращает срок для заключения с 20 дней до 5 календарных дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

2. Подпункт «б» пункт 9.3.1 положения о закупках, устанавливающий требование предоставить оригинал справки из налогового органа о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам, датированной не ранее чем за три календарных месяца до даты опубликования извещения о проведении настоящей закупки на официальном сайте единой информационной системы из налогового органа, что по мнению заявителя является неисполнимым, так как оригинальность такой справки должна подтверждаться подписью должностного лица и печатью налогового органа.

3. По мнению заявителя, установленный в пункте 7 технического задания срок поставки товара в течение 40-50 календарных дней с момента подписания договора не позволяет изготовить и поставить товар, являющийся предметом закупки.

4. Пунктом 7.4 договора установлена неустойка в размере 1% от стоимости непереданного в срок товара за каждый день просрочки, что по мнению заявителя, противоречит пункту 20.13 положения о закупках и превышает так называемый «разумный размер» неустойки.

Просят признать жалобу обоснованной.

Из выступления представителей заказчика и представленных письменных пояснений следует, что заказчик с жалобой не согласился.

Просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что до начала рассмотрения жалобы по существу представителями заявителя было подано устное ходатайство об отказе от оспаривания закупки в части второго довода жалобы, в связи с размещением 01.02.2021 в ЕИС разъяснения положений документации о том, что справку о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам и процентам участник может предоставить в виде электронного документа в соответствии с положениями Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» и снятия таким образом основания для разногласий по данному доводу.

В этой связи второй довод жалобы признан Комиссией антимонопольного органа неподлежащим рассмотрению.

Комиссия антимонопольного органа, заслушав лиц, участвовавших в деле и изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг Акционерного общества «Сахатранснефтегаз», утвержденным решением Советом директоров АО «Сахатранснефтегаз» от 05.12.2018, с изменениями, утвержденными Протоколом № 252 от 17.03.2020 (далее – положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением конкурса, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом 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) установлено следующее.

1. Извещение о проведении конкурса в электронной форме, документация о проводимой закупке (далее – извещение, конкурс, документация) размещены в ЕИС 21.01.2021.

2. Начальная (максимальная) цена договора – 153 300 000,00 рублей.

3. Дата окончания подачи заявок – 05.02.2021.

4. Дата подведения итогов закупки – 09.02.2021.

5. По состоянию на дату рассмотрения жалобы на участие в закупке подано 4 заявки, в том числе заявка ООО «А групп».

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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.

Первый довод жалобы о том, что установленный пунктами 27, 28 документации о закупке срок для заключения договора противоречит пункту 20.3 Положения о закупках и, по мнению заявителя, сокращает срок для заключения с 20 дней до 5 календарных дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки в части обжалования положений конкурсной документации, признан необоснованным на основании следующего.

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.

Кроме того, согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Пунктом 20.3 Положения о закупках установлено следующее.

«20.3. Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления Заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) Заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) Заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки».

Документация о закупке содержит пункты 27, 28 следующего содержания.

Договор с участником закупки заключается после предоставления

таким участником заполненного договора в формате файла поддерживаемого в word по адресу dogovora@aostng.ru.

Участник закупки, обязанный заключить договор, обязан предоставить договор в течении пяти календарных дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Порядок
27. заключения
договора

Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, указанной в п. 3 настоящей Информационной карты, в соответствии с регламентом такой площадки.

В случае, если участник закупки, не предоставил Заказчику в срок подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Срок
28. подписания
договора
участником

Не позднее пяти календарных дней со дня направления договора Заказчиком

Согласно пункту 3 документации, местом подачи заявок (адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») является торговая электронная площадка ООО «РТС-Тендер» (<http://www.rts-tender.ru>).

Таким образом, исходя из анализа содержания пункта 27 документации, участник закупки обязуется в пятидневный срок с даты размещения в ЕИС итогового протокола **заполнить** договор и **предоставить заполненный** договор заказчику, направив указанный договор в поддерживаемом «word» формате по указанному в документации электронному адресу: «dogovora@aostng.ru».

При этом процедура **заключения** договора по результатам закупки производится с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, указанной в пункте 3 Информационной карты, в соответствии с регламентом такой площадки.

При этом, согласно пункту 28 документации, срок подписания договора участником составляет не позднее пяти календарных дней со дня направления договора Заказчиком.

Из чего следует, что направление договора заказчиком в адрес участника закупки для его подписания и сама процедура подписания договора, с учетом содержания пункта 3 Информационной карты, осуществляется программно-аппаратными средствами электронной площадки в соответствии с регламентом работы ООО «РТС-Тендер».

Таким образом Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что установленный пунктом 28 документации срок подписания договора участником не позднее пяти дней **не исчисляется** со дня размещения в ЕИС итогового протокола, а исчисляется со дня направления заказчиком в адрес участника программно-

аппаратными средствами торговой площадки при осуществлении процедуры подписания договора.

В этой связи Комиссией антимонопольного органа противоречий между содержанием пункта 27, пункта 28 документации и пункта 20.3 Положения о закупках **не установлено**.

Таким образом, первый довод жалобы заявителя не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

Третий довод жалобы о том, что установленный в пункте 7 технического задания срок поставки товара в течение 40-50 календарных дней с момента подписания договора не позволяет изготовить и поставить товар, являющийся предметом закупки, признан необоснованным на основании следующего.

Пунктами 3, 4 части 9 статьи 4 Закона о закупках, установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости), а также место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 7 технического задания, срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг установлен следующими значениями:

– Максимальный срок поставки – 50 к/д;

– Минимальный срок поставки – 40 к/д.

Пунктом 8 технического задания установлены в том числе следующие требования к техническим характеристикам и количеству товара, работ, услуг и месту поставки товара.

№ п/п товара, работ, услуг	Наименование	ГОСТ, ТУ, СНиП, СП, Технические характеристики	Ед. изм.	Кол-во	Место поставки	<...>
1	Труба стальная электросварная прямошовная с одним продольным швом д.325x8 ст.09Г2С по ТУ14-3р-1471-2002, К-52 с наружным покрытием по ТУ24.20.13-010-91076026-2019 ПЭПК-3Н УХЛ	1. ТУ 14-3р-1471-2002 со снятым наружным и внутренним гратом и гидравлическими испытаниями 15,5 Мпа, рабочее давление не более 7,4 Мпа. 2. ТУ24.20.13-010-91076026-2019 с температурой эксплуатации от -60 до +60 град. С.	пог.м.	20 000	Республика Саха (Якутия), Вилюйский район, г. Вилюйск, АГРС г. Вилюйска.	<...>

Из пояснений представителя заказчика следует, что установленные документацией сроки поставки в размере товара 40-50 календарных дней являются разумными и установлены с учетом природно-климатических особенностей и ограниченной транспортной доступности Вилюйского района Республики Саха (Якутия), сроков безопасной эксплуатации ледовой переправы через р. Лена и графика запланированных к выполнению работ.

Заказчиком в материалы дела направлено выданное 30.11.2018 экспертной организацией ООО «Элтек» «Заключение экспертизы промышленной безопасности (№12-1597-Ц-ЭЛ-ЭПБ-Соор-18, рег. №73-3С-02504-2018)», где в том числе указано о том, что газопровод-отвод к г. Вилюйску находится в ограниченно работоспособном состоянии и может быть применен к дальнейшей эксплуатации сроком на 3 года, а также содержится указание выполнить следующую экспертизу промышленной безопасности в срок до августа 2021 года.

В этой связи Приказом АО «Сахатранснефтегаз» от 06.11.2020 № 519/1-п, в целях обеспечения надежности газоснабжения и бесперебойной подачи газа населенным пунктам Вилюйского и Верхневиллюйского улусов Республики Саха (Якутия) и для устранения замечаний экспертизы промышленной безопасности магистрального газопровода-отвода УКПГ Кысыл-Сыр – ГРС г. Вилюйск в том числе установлено организовать закупку необходимых ТМЦ в 1 квартале 2021 года с доставкой до г. Вилюйск Вилюйского района Республики Саха (Якутия) до наступления весенней распутицы (пункт 4 приказа) и завершением работ к началу отопительного сезона 2021-2022 года (пункт 5 приказа).

Для этих целей заказчиком был определен источник денежных средств, организована закупка и разработана документация, в которой установлено требование к срокам поставки товара 40-50 календарных дней, с учетом природно-климатических особенностей и ограниченной транспортной доступности Вилюйского района Республики Саха (Якутия), сроков безопасной эксплуатации ледовой переправы через р. Лена и обязанность газоснабжающей организации АО «Сахатранснефтегаз» перед потребителями обеспечить завершение работ до начала отопительного периода 2021-2022 годов.

При этом представителями заказчика было пояснено, что предметом оспариваемой закупки является **«поставка товара»**, а не **«изготовление и поставка товара»**.

Также, по мнению представителей заказчика, что количество поданных участниками закупки заявок в количестве 4 единиц указывает, что установленные для **поставки товара** сроки 40-50 календарных дней после заключения договора, принимаются участниками.

Таким образом, третий довод жалобы заявителя не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

Четвертый довод жалобы о том, что пунктом 7.4 договора установлена неустойка в размере 1 % от стоимости непереданного в срок товара за каждый день просрочки, что по мнению заявителя, противоречит пункту 20.13 Положения о закупках и превышает так называемый «разумный размер» неустойки, признан необоснованным на основании следующего.

Пунктом 20.13 Положения о закупках установлено следующее.

*«20.13. **Пеня** начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства, и устанавливается договором в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных договором и фактически исполненных поставщиком (исполнителем, подрядчиком)».*

Раздел 7 договора устанавливает ответственность сторон за неисполнение условий договора в соответствии с действующим законодательством и условиями договора.

Пунктом 7.4 договора установлено следующее.

*«7.4. За нарушение сроков передачи Товара подлежит начислению **неустойка** в размере 1% от стоимости не переданного в срок Товара за каждый день просрочки, которая подлежит оплате Поставщиком».*

Как следует из письменных и устных пояснений представителя заказчика, размер неустойки: 1% от цены поставленного с нарушением сроков товара установлен для повышения ответственности поставщика в связи с экстренной необходимостью выполнения всего запланированного объема строительно-монтажных работ в весьма короткий для территории Республики Саха (Якутия) период времени между отопительными сезонами.

В соответствии с частью 1 статьи 330 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

В связи с тем, что Закон о закупках не устанавливает порядок расчета размера неустойки за нарушение сроков поставки, размер неустойки рассчитывается заказчиком с учетом положений ГК РФ самостоятельно.

Заявитель, в свою очередь не предоставил доказательств того, каким образом условие договора о выплате неустойки ухудшает положение участника закупки, нарушает его права и законные интересы, а также не представил размер определения неустойки, который в жалобе именуется заявителем как **«разумный размер неустойки»**.

Кроме того, возможность направления протокола разногласий при заключении договора установлена частью 28 статьи 3.4 Закона о закупках, и в случае отсутствия указания в документации на возможность направления протокола разногласий, участник закупки имеет право направить такой протокол.

В этой связи Комиссией антимонопольного органа противоречий между

содержанием пункта 7.4 договора и пунктом 20.13 Положения о закупках **не установлено.**

Таким образом, четвертый довод жалобы заявителя не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

В целях объективного и всестороннего рассмотрения обстоятельств дела Якутским УФАС России уведомлением от 04.02.2021 № 03/334 были истребованы в полном объеме у заказчика АО «СТНГ» документы, направленные участниками в составе заявок на участие конкурса в электронной форме на поставку трубной продукции д.325 x 8 для СМУ АО «Сахатранснефтегаз» (извещение № **32109906396**).

Изучив представленную на заседание Комиссии антимонопольного органа заявку заявителя, установлено, что заявитель письменно подтвердил свое согласие со всеми требованиями и условиями документации о закупке.

Таким образом, Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации о закупке в момент подачи им заявки на участие в Торгах.

Установлено, что заявитель, приняв участие в оспариваемой закупочной процедуре, оспаривает требования документации о закупке, с положениями которой, подавая свою заявку, заявитель конклюдентно согласился.

В этой связи Комиссия антимонопольного органа отмечает, что оспариваемые заявителем положения документации о закупке подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации о закупке.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Кроме того, как было отмечено ранее, заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации о закупке в момент подачи им заявки на участие в закупке.

В этой связи, Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушений в действиях (бездействии) Заказчика и признает жалобу необоснованной.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 10 статьи 3 Закона о закупках, статьей 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

решила:

признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «А групп» на действия (бездействие) заказчика акционерного общества «Сахатранснефтегаз» при проведении конкурса в электронной форме на поставку трубной продукции д.325 x 8 для СМУ АО «Сахатранснефтегаз» (извещение № **32109906396**) **необоснованной.**

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...> <...>