РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-351/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) 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»

25.08.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...>от 15.08.2022 № 391 на действия (бездействие) заказчика<...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку автотранспорта (извещение № 1185/ОКЭ-ЦДЗС/22, размещенное на сайте https://www.rts-tender.ru), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...>
(далее – Заявитель) от 15.08.2022 № 391 на действия (бездействие) заказчика <...>(далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку автотранспорта (извещение № 1185/ОКЭ-ЦДЗС/22, размещенное на сайте https://www.rts-tender.ru) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – 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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции
по правилам 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 Законом о закупках.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено,
что 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд<...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (в редакции от 30.06.2022 протокол № 20) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте www.rts-tender.ru – 29.07.2022.

2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 753 360 000 рублей.

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 25.08.20202.

4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 07.09.2022.

5. Дата подведения итогов Конкурса – 08.09.2022.

В ходе заседания 24.08.2022 в целях полного и всестороннего изучения материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв до 25.08.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление 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.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку в Документации ненадлежащим образом установлено условие
к участникам закупки (победителю) об обязанности предоставления Заказчику
не позднее 5 календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика следующих документов: одобрение типа транспортного средства или свидетельства о безопасности конструкции транспортного средства.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик

определяет
требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие
в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки
и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены в подпунктах 2, 3 пункта 32 Положения о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено,
что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования
к участникам такой закупки.

Пунктом 1.13 части 1 Документации установлено следующее условие к участникам Конкурса (победителю): «Участник закупки (победитель) обязан
не позднее 5 календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика представить Заказчику одобрение типа транспортного средства или свидетельство
о безопасности конструкции транспортного средства».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком установлено излишнее требование о предоставлении участником закупки (победителем) вышеуказанных документов, поскольку Закон о закупках
не обязывает участника закупки иметь в наличии товар до заключения договора.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и сообщил, что условие пункта 1.13 части 1 Документации распространяется исключительно на победителя Конкурса, с которым планируется заключение договора.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что согласно подпункту 22 пункта 12 раздела 3 Положения о закупке победителем является участник конкурентной закупки, предложение которого содержит

лучшие условия исполнения договора в соответствии с условиями конкурентной закупки.

Согласно статье 456 Гражданского кодекса Российской Федерации, продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи.
Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы, предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений гражданского законодательства Российской Федерации, следует, что сопроводительные документы, относящиеся к товару, передаются Заказчику одновременно с передачей товара.

При этом одобрение типа транспортного средства, свидетельство о безопасности конструкции транспортного средства являются документами, подтверждающие соответствие транспортного средства предъявленным требованиям, и такие документы необходимо передавать покупателю вместе
с товаром.

Кроме того, требование о предоставлении Заказчику участником закупки (победителем) не позднее 5 календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика одобрения типа транспортного средства или свидетельства
о безопасности конструкции транспортного средства обременяет участника закупки заблаговременно произвести/приобрести, указанную в техническом задании Документации продукцию, и являются финансовой нагрузкой на участника (победителя закупки).

Отсутствие у участника закупки до направления проекта договора Заказчиком указанных сопроводительных документов на поставляемый товар, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств
по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Вместе с тем представитель Заказчика не представил доказательств, свидетельствующих о необоснованности довода Жалобы.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего вышеуказанное условие
к участникам Конкурса (победителю) до заключения договора нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки

состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации
об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 15.08.2022 № 391 на действия (бездействие) заказчика<...>
   при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку автотранспорта (извещение № 1070/ОКЭ-ТЭ/22, размещенное на сайте https://www.rts-tender.ru) обоснованной.

2. Признать <...> нарушившим пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать<...>, <...> обязательное
   к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 25.08.2022 по делу
   № 223ФЗ-351/22.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 25.08.2022 по делу № 223ФЗ-351/22
   для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.