

Постановление Ленинградского УФАС России от 07.07.2021 по делу N 047/04/7.32.3-1416/2021Нарушение: ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ (нарушение порядка осуществления закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц).Решение: Назначен штраф.

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-442/21

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Петролеум Трейдинг»
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»**

18.08.2021 Москва

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

при участии представителей:

ООО «РТ-Комплекстимпекс» (далее – Специализированная организация):
<...>

ООО «Петролеум Трейдинг»: <...>,

представители заказчиков, ПАО «ОАК», ООО «ЭТП» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Петролеум Трейдинг» от 09.08.2021 № 6725 на действия (бездействие) заказчиков, организатора закупки ПАО «ОАК» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива для реактивных двигателей марки ТС-1, РТ (извещение № 32110498543), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Петролеум Трейдинг» (далее – Заявитель) от 09.08.2021 № 6725 на действия (бездействие) заказчиков (далее – Заказчики), организатора закупки ПАО «ОАК» (далее – Организатор) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива для реактивных двигателей марки ТС-1, РТ (извещение № 32110498543) (далее – Аукцион, 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.

Закупочная деятельность Заказчиков, Организатора, Специализированной организации регламентируется Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 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 в сфере закупок размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документацией о закупке (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение о проведении Аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 23.07.2021;
2. начальная (максимальная) цена договора – 3 189 372 692,47 рубля;
3. дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 09.08.2021;
4. дата рассмотрения первых частей заявок – 12.08.2021;
5. дата проведения Аукциона – 17.08.2021;
6. дата рассмотрения вторых частей заявок – 24.08.2021;
7. дата подведения итогов Аукциона – 24.08.2021.

В ходе рассмотрения Жалобы 16.08.2021 Комиссией ФАС в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы Заявителя объявлен перерыв, заседание продолжилось 18.08.2021.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 при проведении Аукциона Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиками, Организатором ненадлежащим образом даны разъяснения положений Документации.
2. Заказчиками, Организатором ненадлежащим образом сформирован лот по закупочной процедуре.
3. Заказчиками, Организатором ненадлежащим образом установлены условия по оплате договоров, заключаемых по результатам Аукциона.
4. Заказчиками, Организатором, Специализированной организацией размещена Документация не в полном объеме, а именно в проекте договора отсутствуют формы приложений и дополнительных соглашений, содержащие существенные условия договора.
5. Заказчиками, Организатором, Специализированной организацией не размещен протокол рассмотрения первых частей заявок участников закупки в регламентированный срок.

Представители Заказчиков, Организатора, Специализированной организации с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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 Заявителя, Специализированной организации, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и

необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиками, Организатором ненадлежащим образом даны разъяснения положений Документации.

В соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном Законом о закупках и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Согласно части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Частью 4 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

Аналогичные положения закреплены в пункте 12.4 Положения о закупке.

Из Жалобы следует, что Заказчиками, Организатором на запросы Заявителя о разъяснении положений Документации, направленные 03.08.2021 (далее – Запросы), даны ненадлежащие разъяснения положений Документации, поскольку Заказчиками, Организатором не даны ответы на все поступившие вопросы.

Согласно письменным пояснениям представителя Организатора, Специализированной организации разъяснения положений Документации (далее – Разъяснения) размещены в ЕИС 04.08.2021 и содержат ответы на все поставленные в Запросах вопросы.

Комиссия ФАС России, изучив Запросы, направленные Заявителем, и Разъяснения, установила, что Разъяснения не вносят изменений в положения Документации, не противоречат требованиям Документации и Закона о закупках.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиками, Организатором ненадлежащим образом сформирован лот по закупочной процедуре.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны,

в том числе, сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В силу пункта 8.3.2 Положения о закупке закупочная процедура является многолотовой в условиях выделения нескольких отдельных предметов будущих договоров, являющихся независимыми между собой, право на заключение которых является предметом закупки. Многолотовая закупка может проводиться как для одного, так и для нескольких заказчиков.

При этом пунктом 8.3.3 Положения о закупке установлено, что многолотовая закупка проводится в случае возникновения потребности

в однотипных (с точки зрения условий, сроков или документального оформления) процедурах закупок в целях снижения издержек заказчика и/или заказчиков.

Согласно Извещению и Документации объектом закупки является поставка топлива для реактивных двигателей марки ТС-1, РТ.

Кроме того, исходя из положений Извещения, Документации закупочная процедура проводится с целью своевременного и полного удовлетворения потребностей шести заказчиков, указанных в пункте 3 раздела 6 «Информационная карта» Документации (далее – Информационная карта).

В пункте 12 Информационной карты указано место поставки товара (выполнения работ/ оказания услуг):

1. АО «ЛИИ им. М.М.Громова»: ст. Быково, Московская ЖД, ветка (тупик), код станции: 194808, код получателя: 63512 (Московская область);
2. Иркутский Авиационный завод – филиал ПАО «Корпорация Иркут»: ст. Иркутск-Сортировочный, ВСЖД, код станции: 930004, код получателя: 3047 (Иркутская область);
3. ПАО «ТАНТК им. Г.М. Бериева»: ст. Марцево, Северо-Кавказская ЖД, код станции: 511404, код получателя: 1185 (Ростовская область);
4. НАЗ «Сокол» - филиал АО «РСК «МиГ»: ст. Костариха, Горьковская ЖД, код станции: 261203, код получателя: 4154 (Нижегородская область);
5. ПАО «ВАСО»: ст. Придача, Юго-Восточная ЖД, код станции: 597104, код получателя: 4163 (Воронежская область);
6. КНААЗ им. Ю.А. Гагарина - филиал ПАО «Компания «Сухой»: ст. Дземги, ДВЖД, код станции: 968707, код получателя: 3387 (Хабаровский край).

По мнению представителя Заявителя, Заказчиками, Организатором ненадлежащим образом сформирован лот по предмету закупки, поскольку осуществление закупки укрупненным лотом нарушает принцип равнодоступности при проведении торгов, что в свою очередь исключает возможность участия в закупке участников соответствующего рынка и приводит к ограничению конкуренции.

Изучив положения документации, Комиссия ФАС России приходит

к выводу о том, что поставка товара по предмету закупки функционально и технически не взаимосвязана между собой, поскольку в рамках одной закупочной процедуры осуществляется поставка топлива для реактивных двигателей марки ТС-1, РТ в разные федеральные округа и регионы Российской Федерации, что влечет за собой ограничение количества участников закупки.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что указанные действия Заказчиков, Организатора противоречат принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, которым должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчиков, Организатора противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиками, Организатором ненадлежащим образом установлены условия по оплате договоров, заключаемых по результатам Аукциона, а именно в проекте договора отсутствуют сроки списания прибыли поставщика с отдельного счета и сроки возмещения денежных средств на возмещение затрат на формирование запаса продукции.

В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Аналогичное положение предусмотрено подпунктом 12 пункта 12.3.6 Положения о закупке.

Пунктом 4.5 раздела 4 «Цена и порядок расчета» приложения № 1 «Проект договора» к Документации (далее – Проект договора) установлено следующее: «Оплата топлива производится Покупателем в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента отгрузки топлива на основании счета, выставленного Поставщиком».

Кроме того, положениями Закона о закупках, Положения о закупке

не предусмотрена обязанность заказчиков устанавливать в закупочной документации сроки списания прибыли поставщика.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиками, Организатором, Специализированной организацией размещена Документация не в полном объеме, а именно в проекте договора отсутствуют формы приложений и дополнительных соглашений, содержащие существенные условия договора.

Пунктом 1.2 Проекта договора установлено следующее: «Количество, номенклатура, цена топлива, сроки, место и условия его поставки и оплаты определяются в настоящем договоре и приложениях, подписанных обеими сторонами и являющихся неотъемлемыми частями настоящего договора».

Вместе с тем, Комиссия ФАС России изучив представленные материалы, приходит к выводу, что Документация, в том числе Проект договора, не содержит приложений, указанных в пункте 1.2 Проекта договора.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что договоры по итогам закупочной процедуры заключаются с целью реализации потребностей заказчика, в том числе в рамках Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России представитель Специализированной организации подтвердил, что договоры в рамках государственного оборонного заказа на момент рассмотрения жалобы не заключены.

Также, Комиссии ФАС России из Документации не представляется возможным определить порядок, объемы поставки топлива по предмету закупки.

При этом согласно принципам информационной открытости, установленным Законом о закупках, в документации в обязательном порядке должно быть установлено описание объекта закупки, в том числе объем и характеристики закупаемого товара.

Учитывая изложенное, неустановление Заказчиками, Организатором в Документации форм приложений и дополнительных соглашений,

содержащие существенные условия договора, а также сведений о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, нарушает требования пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

5. Согласно доводу Жалобы Заказчиками, Организатором, Специализированной организацией не размещен протокол рассмотрения первых частей заявок участников закупки в регламентированный срок.

Пунктом 12 статьи 4 Закона о закупках установлено, что протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

В соответствии со сведениями, размещенными в ЕИС дата рассмотрения первых частей заявок участников закупки 12.08.2021.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Специализированной организации пояснил, что третий день с даты подписания протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в закупке приходится на 15.08.2021 (воскресенье), при этом с учетом положений статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что протокол рассмотрения первых частей заявок участников закупки размещен в ЕИС 16.08.2021 (понедельник), в соответствии с требованиями Закона о закупках и гражданского законодательства.

Вместе с тем представитель Заявителя не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

6. Решением от 18.08.2021 по делу № 223ФЗ-441/21 Комиссией ФАС России (далее – Решение) в действиях Заказчиков, Организатора выявлено нарушение пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации неправомерного квалификационного требования к участникам закупки о наличии опыта поставки по предмету закупки.

В соответствии с Решением Заказчикам, Организатору, Специализированной организации, Оператору выдано предписание об устранении выявленных нарушений посредством внесения изменений в Документацию. Срок исполнения предписания – 07.09.2021.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Петролеум Трейдинг» (ИНН: 7736655834, ОГРН: 1137746138441) от 09.08.2021 № 6725 на действия (бездействие) заказчиков, организатора закупки ПАО «ОАК» (ИНН: 7708619320, ОГРН: 1067759884598) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива для реактивных двигателей марки ТС-1, РТ (извещение № 32110498543), обоснованной в части:

– ненадлежащего формирования лота по предмету закупки;

– неустановления в Документации форм приложений и дополнительных соглашений, содержащие существенные условия договора, а также сведений о предмете договора с указанием количества поставляемого товара.

2. Признать заказчиков, организатора закупки ПАО «ОАК» нарушившими пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку предписание выдано ранее в соответствии с принятым решением от 18.08.2021 № 223ФЗ-441/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 18.08.2021 № 223ФЗ-442/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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