

РЕШЕНИЕ  
по жалобе № 042/07/3-1885/2019

«25» ноября 2019 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

Членов комиссии:

в присутствии представителей Заказчика ООО «Теплоэнергоремонт» (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ООО УПК «Армаком» (далее – Заявитель) и материалы по жалобе № 042/07/3 - 1885/2019,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. от 31.10.2019 №6139э) Общество с ограниченной ответственностью УПК «Армаком» (далее - Заявитель) на действия ООО «Теплоэнергоремонт» (далее также – Заказчик) при процедуре конкурентной закупки запроса цен на поставку балансировочных клапанов, извещение о проведении которого было опубликовано 03.10.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) под № 31908367019 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, протоколом рассмотрения, оценки заявок на участие в закупке и подведения итогов запроса цен от 21.10.2019 №196 была необоснованно отклонена заявка ООО УПК «Армаком» на основании несоответствия требованиям, установленным закупочной документацией о запросе цен, а именно:

Заявка отклонена, по основаниям, предусмотренным: - подп.8 п.16 документации о закупке: несоответствие редакции проекта договора участника закупки редакции проекта договора Заказчика - предоставление Участником закупки проекта договора с протоколом разногласий. По мнению Заявителя Заказчиком в п.8 п.16 документации о закупке установлен запрет на заключение договора с протоколом разногласий, что предполагает формальное проведение закупки, а победитель, который, соглашаясь на невыгодные условия контракта заранее известен, что в нарушении п.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» создает ограничение конкуренции.

Указанная жалоба принята Кемеровским УФАС России и уведомлением № 03/11314 от 06.11.2019 назначена к рассмотрению 12.11.2019. Данное уведомление было направлено в адрес Заказчика и Заявителя.

12.11.2019 на рассмотрение Комиссией жалобы № 042/07/3/-1885/2019

представитель ООО УПК «Армаком», надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, не явился.

Представители Заказчика просили признать жалобу необоснованной, приложив письменные возражения.

В ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1885/2019, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, в целях полного и всестороннего рассмотрения данной жалобы, у Комиссии возникла необходимость дополнительно запросить информацию у Заказчика, а также необходимость изучения судебной практики по доводам, отраженным в жалобе, в связи с чем, в соответствии с ч.14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссией принято решение отложить рассмотрение жалобы № 042/07/3-1885/2019 до 25.11.2019.

20.11.2019 в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «Теплоэнергоремонт» поступили дополнительные пояснения (вх. № 6722э) по жалобе ООО УПК «Армаком».

25.12.2019 в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1885/2019, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

Целями регулирования Федерального закона от 18.07.2019 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также - Закон о закупках) являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также

иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ и услуг, утвержденным решением №7 Единственного участника ООО «Теплоэнергоремонт» от 07.06.2019.

Порядок осуществления конкурентной закупки запроса цен установлен в статье 3.2 Закона о закупках и п. 11 Положения о закупке.

В соответствии с п.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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с ч.10 ст. 3.2 Закона о закупках и п.2 Документации о закупке №ТЭР-196-10-19-ЗЦ от 03.10.2019 Заказчиком установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке:

2. Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.
    1. Заявку на участие в закупке по форме Заказчика (Приложение №1 к Документации о закупке) со всеми приложениями и проект договора с приложениями (Приложение №2 к Документации о закупке)
    2. Документы, подтверждающие соответствие предложенного участником «эквивалента» товара (работ, услуг) требованиям Заказчика
    3. Сведения и документы об участнике закупке, подавшем заявку, а также о лицах, выступающих на стороне участника закупки (подробно в документации).
- Заявка участника на участие в закупке должна содержать

Согласно пп.16 п.11.3.1 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны основания для отклонения каждой заявки для участия в закупке.

В соответствии с пп. 8 п. 16 Документации о закупке основанием для отклонения каждой заявки для участия в закупке является несоответствие редакции проекта договора участника закупки редакции проекта договора Заказчика, а также предоставление участником закупки проекта договора с протоколом разногласий.

До истечения срока подачи заявок на участие в закупке, установленного Документацией о закупке, было подано 3 заявки на участие в данной закупке. Одним из участников закупки является ООО УПК «Армаком».

ООО УПК «Армаком» представило в составе заявки проект договора с протоколом разногласий, так как по мнению участника закупки, проект договора содержит невыгодные для Поставщика условия и составлен исключительно для защиты прав и интересов Заказчика.

На этапе рассмотрения заявок комиссией Заказчика по осуществлению конкурентных закупок 2 заявки были отклонены, как несоответствующие требованиям, установленным Документацией о закупке.

Согласно п. 12.2 Протокола оценки заявок на участие в закупке и подведения итогов рассмотрения №196 от 21.10.2019 заявка ООО УПК «Армаком» была отклонена Заказчиком как несоответствующая требованиям пп. 8 п. 16 Документации о закупки: несоответствие редакции проекта договора участника закупки редакции проекта договора Заказчика - предоставление участником закупки проекта договора с протоколом разногласий.

В соответствии с п. 28. статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Из буквального толкования следует, что п. 28. статьи 3.4 Закона о закупках устанавливает особенности осуществления конкурентной закупки только на стадии заключения договора и составление протокола разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и заявке участника, и не регулирует отношения между Заказчиком и Заявителем до стадии заключения договора по результатам закупки.

В соответствии с п. 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при проведении закупки товаров, работ, услуг заказчик обязан обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, изменение условий договора с учетом представленных разногласий на этапе рассмотрения заявок, не предусмотренное документацией, поставило бы Заявителя в преимущественное положение по сравнению с другими участниками закупки, что является нарушением статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2016 №135-ФЗ « О защите конкуренции».

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы ООО УПК «Армаком» № 042/07/3-1885/2019 о том, что Заказчиком неправомерно отклонена заявка ООО УПК «Армаком» на основании несоответствия требованиям, установленным закупочной документацией о запросе цен, в части предоставления проекта договора с протоколом

разногласий, является необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 17, 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО УПК «Армаком» № 042/07/3-1885/2019 на действия ООО «Теплоэнергоремонт» при процедуре конкурентной закупки запроса цен на поставку балансировочных клапанов, необоснованной.

Председатель Комиссии

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.