

Решение № 055/07/3-89/2022

о признании жалобы необоснованной

24.02.2022

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) в составе:

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

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего 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 «Торговый дом СНК» (далее – ООО «ТД СНК», Общество, Заявитель) на действия государственного предприятия Омской области «Таврическое дорожное ремонтно-строительное управление» (далее – ГП «Таврическое ДРСУ», Предприятие, Заказчик, Ответчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку щебня фракции 5-20 мм для нужд ГП «Таврическое ДРСУ» (извещение № 32211094503 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос предложений, закупка),

при участии представителей Заявителя посредством системы видеоконференц-связи: директора Общества – <...> (решение единственного участника ООО «ТД СНК» от 22.05.2018, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 1 от 22.02.2022, личность удостоверена паспортом);

при участии представителя Ответчика: <...> (доверенность № 41 от 21.02.2021, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 14.02.2022 № 1414э), который полагает, что положения документации о проведении запроса предложений противоречат положениям пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

Так, проект договора (приложение № 3 к документации о проведении запроса предложений) содержит пункт 8 «Ответственность сторон», а именно: «п. 8.3. В случае нарушения сроков поставки товара Поставщик уплачивает пени в размере 5% от цены товара за каждый день просрочки поставки товара», «п. 8.4. В случае нарушения сроков поставки товара Поставщик уплачивает штраф в размере 50% от цены договора».

По мнению Заявителя, данные условия являются кабальными для поставщиков, так как исходя из требований документации и пункта 2 проекта договора, срок поставки товара – в течение 5 рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика Поставщику. При этом кабальные условия (штраф в размере 50% от цены договора с одновременным взысканием пени 5% за каждый день просрочки) предполагают, что для нежелательного участника закупки Заказчик может установить объем товара, который физически невозможно поставить в установленный срок.

Кроме того, Общество полагает, что начальная (максимальная) цена договора изначально завышена на 100% от рыночной цены контракта.

На основании изложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 14.02.2022 Заказчиком представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов (вх. от 21.02.2022 № 1733).

На заседании Комиссии 24.02.2022 представитель Предприятия с доводами жалобы заявителя не согласилась и высказалась согласно представленным возражениям.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 02.02.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок

zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Заказчиком размещено извещение о проведении запроса предложений.

Согласно извещению № 32211094503 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 02.02.2022 по 14.02.2022 06:00 часов (МСК).

Дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов запроса предложений – 14.02.2022. Начальная (максимальная) цена договора: 18 421 200,50 руб., в том числе НДС (20%).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в запросе предложений № 4585514/7987258 (32211094503) от 14.02.2022 до окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступило 2 заявки, по результатам рассмотрения которых, оба участника допущены к участию в запросе предложений.

Уведомлением Омского УФАС России от 14.02.2022 № 05-1047 запрос предложений приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные 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.

Согласно части 1 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, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 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. 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.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействия) 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 (бездействий) может осуществляться только участниками закупки, подавшими заявку на участие в закупке.

Как следует из жалобы, Заявитель обжалует положения документации запроса предложений (проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке). Учитывая, что жалоба подана ООО «ТД СНК» до окончания срока подачи заявок, она была принята к рассмотрению по существу в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 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 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.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

Заказчик при организации и проведении запроса предложений руководствовался Положением о закупке товаров, работ и услуг ГП «Таврическое ДРСУ», утвержденным директором ГП «Таврическое ДРСУ» 27.01.2022 (далее – Положение о закупке).

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

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 проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.

Заказчиком в составе документации о проведении запроса предложений размещен проект договора (приложение № 3 к документации о проведении запроса предложений), являющийся её неотъемлемой частью.

Пунктом 1.1 проекта договора установлено, что поставщик обязуется поставить щебень фракции 5-20 мм в соответствии со спецификацией, являющейся неотъемлемой частью договора (приложение №1 к договору) (далее – товар), а Заказчик обязуется обеспечить оплату поставленного товара в соответствии с условиями договора.

Из пункта 2.2 проекта договора следует, что Поставщик осуществляет поставку товара по адресам, указанным в данном пункте проекта договора, в течение 5 рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика Поставщику (посредством направления на электронный адрес Поставщика E-mail, WhatsApp, подписанной представителем Заказчика по договору поставки). Получение заявки Поставщиком от Заказчика, считается надлежаще полученной Поставщиком в день отправки Заказчиком (представителем Заказчика) заявки, по указанным в договоре способом.

Пунктом 6.1 проекта договора предусмотрено, что Заказчик вправе требовать от Поставщика надлежащего исполнения обязательств в

соответствии с договором, а также требовать своевременного устранения выявленных недостатков.

Пунктом 8.3 проекта договора установлено, что в случае нарушения сроков поставки товара Поставщик уплачивает пеню в размере 5% от цены товара за каждый день просрочки поставки товара.

В случае нарушения сроков поставки товара Поставщик уплачивает штраф в размере 50% от цены договора (пункт 8.4 проекта договора).

В свою очередь, в силу пунктов 8.1, 8.2 проекта договора в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Договором, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Договором, Поставщик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки Заказчиком исполнения обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается договором в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования данного закона являются, в том числе, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Приведенные правовые нормы предоставляют заказчику право самостоятельно определить процесс закупки товаров, работ, услуг, который направлен на обеспечение потребности заказчика, исходя из названных целей и принципов правового регулирования Закона о закупках.

Из пояснений Ответчика следует, что размер предусмотренных договором санкций обусловлен тем, что Предприятие несет юридическую ответственность по срокам и качеству выполнения работ перед заказчиками, подрядчиками, третьими лицами, несет также ответственность по штрафным санкциям за ненадлежащее исполнение своих обязательств, уменьшение штрафных санкций может поставить Заказчика в невыгодное положение перед потенциальным поставщиком. ГП «Таврическое ДРСУ» является государственным предприятием, на котором работает более 550 человек. Нарушение сроков поставки щебня, необходимого для выполнения работ, может привести к невыполнению Предприятием своих обязательств перед заказчиками, что в свою очередь может привести к несвоевременной оплате по договорам и, как следствие, невыплате заработной платы сотрудникам ГП «Таврическое ДРСУ».

В соответствии с частью 1 статьи 1, части 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

В силу статей 329, 330 ГК РФ договором может быть предусмотрено обеспечение исполнения обязательств неустойкой, которой 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.

Согласно статье 333 ГК РФ если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку.

В соответствии с пунктом 80 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» если заявлены требования о взыскании неустойки, установленной договором в виде сочетания штрафа и пени за одно нарушение, а должник просит снизить ее размер на основании статьи 333 ГК РФ, суд рассматривает вопрос о соразмерности неустойки последствиям нарушения обязательств исходя из общей суммы штрафа и пени. Из вышеуказанного следует, что возможность сочетания штрафа и пени за одно нарушение констатирована Верховным Судом Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что оспариваемые Заявителем пункты 8.3, 8.4 проекта договора установлены на основании норм действующего гражданского законодательства. Указанные положения проекта договора распространяются в равной мере на всех участников закупки и не ставят кого-либо в преимущественное положение. Доказательств обратного Заявителем в материалы настоящего дела не представлено. В связи с чем, Комиссия признает данный довод ООО «ТД

СНК» необоснованным.

Относительно довода Общества о завышении начальной (максимальной) цены договора на 100% от рыночной стоимости Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора.

Статьей 15 Положения о закупке регламентирован порядок обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены за единицу товара, работы, услуги.

Согласно пункту 4 статьи 15 Положения о закупке для обоснования начальной (максимальной) цены договора, предметом которого является поставка товара, оказание услуг, а также цены за единицу товара, услуги, Заказчик обязан использовать не менее двух источников информации о ценах товаров, услуг, соответственно.

Из представленных Ответчиком материалов следует, что 21.12.2021 письмом исх. № 480/5 ГП «Таврическое ДРСУ» направлен запрос на предоставление коммерческих предложений, в том числе на поставку щебня фракции 5-20 мм. 11.01.2022 Заказчиком получены коммерческие предложения от ООО «СКК», ООО «Щебень.ОК».

В соответствии с частью 3 статьи 23 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», частями 6, 8 статьи 17 Закона Омской области от 06.07.2005 № 652-ОЗ «Об управлении собственностью Омской области», пунктами 4.3, 4.8 Устава ГП «Таврическое ДРСУ», утвержденного распоряжением Министерства строительства и жилищно-коммунального комплекса Омской области от 25.01.2017 № 13-рп, Предприятием в адрес Министерства строительства, транспорта и дорожного хозяйства Омской области 14.01.2022 направлено письмо исх. № 13 о согласовании крупной сделки по закупке инертных строительных материалов. 07.02.2022 Министерством строительства, транспорта и дорожного хозяйства Омской области крупная сделка согласована и направлена на дальнейшее согласование в Министерство имущественных отношений Омской области.

Таким образом, при формировании начальной (максимальной) цены договора Заказчик руководствовался нормами действующего законодательства. Документальных доказательств, подтверждающих завышение Заказчиком начальной (максимальной) цены договора на 100% от рыночной стоимости, Заявителем в материалы дела не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия не усматривает в действиях

Предприятия нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при проведении запроса предложений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом СНК» (ИНН 5504239615, ОГРН 1135543026640, юридический адрес: 644010, Омская область, город Омск, улица Декабристов, дом 100, квартира 34) на действия государственного предприятия Омской области «Таврическое дорожное ремонтно-строительное управление» (ИНН 5534009721, ОГРН 1025501992801, юридический адрес: 646800, Омская область, Таврический район, рабочий поселок Таврическое, переулок Дорожный, 1) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку щебня фракции 5-20 мм для нужд ГП «Таврическое ДРСУ» (извещение № 32211094503).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 14.02.2022 № 05-1047.

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

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>