

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5438/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
12.04.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Новая Линия», АО «Трансинжстрой»,

рассмотрев жалобу ООО «Новая Линия» на действия АО «Трансинжстрой» при проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора, на поставку оборудования столовой для нужд АО «Трансинжстрой» (Процедура №: СОМ17032100035) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки мотивированная несогласием с положениями Закупочной документации.

По мнению Заявителя, положения аукционной документации Заказчика ограничивают конкуренцию, что нарушает его права и законные интересы.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

В письменных возражениях Заказчик, ссылаясь на часть 6 статьи 8 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) указывает, что на его закупочную деятельность не распространяются положениям Закона о закупках до момента утверждения и публикации Положения о закупках.

Вместе с тем, заявленный довод не принимается Комиссией во внимание ввиду следующего.

Согласно части 6 статьи 8 Закона о закупках в случае изменения совокупной доли участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в уставном капитале хозяйственных обществ, совокупной доли участия указанных в пунктах 1 и 2 части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона юридических лиц в уставном капитале дочерних хозяйственных обществ, совокупной доли указанных дочерних хозяйственных

обществ в уставном капитале их дочерних хозяйственных обществ, в результате которого на отношения, возникающие в связи с закупкой товаров, работ, услуг заказчиком, распространяются положения настоящего Федерального закона, заказчик в течение трех месяцев с даты получения уведомления об изменении совокупной доли в соответствии с частью 3 статьи 1 настоящего Федерального закона размещает в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона утвержденное положение о закупке. В случае, если таким заказчиком в течение этого срока не размещено утвержденное положение о закупке, заказчик при закупке руководствуется положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) до дня размещения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона утвержденного положения о закупке.

При этом в соответствии с частью 5 статьи 8 Закона о закупках если в течение срока, предусмотренного настоящим Федеральным законом, заказчик в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона не разместил утвержденное им положение о закупке или принятое им решение о присоединении к положению о закупке, на такого заказчика до дня размещения им в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона утвержденного положения о закупке или решения о присоединении к положению о закупке распространяются положения Закона о контрактной системе.

Из указанных норм следует, что в любом случае, независимо от соблюдения или несоблюдения трехмесячного срока, заказчики, на которых распространяется действие Закона о закупках, до утверждения положения о закупке обязаны руководствоваться нормами Закона о контрактной системе в предусмотренной Законом о закупках части.

При этом в Законе о закупках отсутствует указание на то, что положения данного закона распространяются на закупочную деятельность заказчиков только после утверждения ими положения о закупках. Указанное также соотносится с тем, что положение о закупках представляет собой документ, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, при этом такой документ не является нормативным правовым актом, поскольку его законность не презюмируется, а также распорядительным актом.

Напротив, в силу части 2 статьи 1 Закона о закупках положения названного Закона распространяются, в том числе на дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам, каковым является Заказчик.

Таким образом, начиная с 21.12.2020 предприятие при закупке товаров, работ, услуг обязано руководствоваться положениями Закона о закупках независимо от того утверждено ли им Положение о закупках. Указанное установлено антимонопольным органом в решении по делу № 077/07/00-525/2021.

Кроме того, согласно информации из Единой информационной системы в сфере закупок (далее также - ЕИС) указанное общество зарегистрировано в ЕИС 22.10.2019 и является субъектом Закона о закупках и согласно карточке не исключалось из реестра заказчиков (URL:

<https://zakupki.gov.ru/223/ppa/public/organization/organization.html?agencyId=488426&esiaViewCard=true&activeTab=0>).

В этой связи, Комиссия отмечает, что на оспариваемую процедуру распространяются положения Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. пунктом 4.3.2.1. Положения о закупке Товаров работ и услуг предусмотрено наличие у участников закупки соответствующих производственных мощностей технологического оборудования, финансовых и трудовых ресурсов, профессиональной компетентности для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также положительной репутации, сертификатов, и иных сведений, подтверждающих соответствие стандартам Заказчика;

2. пунктом 4.6.10.9 Положения о закупке товаров, работ и услуг, в числе обязательных требований к составу заявки на участие в закупке указано, что документальным подтверждением соответствия товаров, работ, услуг требованиям, установленным Заказчиком согласно настоящему Положению, являются сертификаты соответствия и (или) иные документы, не противоречащие действующему законодательству Российской Федерации;

3. В Приложении № 1 к Редукционной документации, Технического задания, раздела 3 Заказчиком предъявляются следующие Требования к поставщикам: участник обязан предоставить в составе заявки копии действующих сертификатов, заверенных оригинальной печатью поставщика; приложении № 2 Заявка на участие в открытом редукционе; пунктом 3 установлено, что участник должен подтвердить наличие у него необходимых сертификатов на товары.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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).

В силу 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 2 статьи 456 ГК РФ, в случае, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договоров.

Это правило применяется и к поставке товаров (пункт 5 статьи 454 ГК РФ).

Таким образом, закон прямо предусматривает обязанность поставщика одновременно с товаром передать покупателю документы, относящиеся к такому

товару, которые необходимы для нормальной эксплуатации этого имущества и проверки соответствия товара обязательным требованиям.

В настоящей ситуации Заказчик устанавливает требование о предоставлении технической документации, относящейся к товару, не в связи с исполнением договора, а на этапе проведения торгов.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника Закупки документов на предлагаемую к поставке продукцию в соответствии с требованиями Технического задания, обременяет участника закупки заблаговременно произвести/приобрести продукцию по предмету закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Новая Линия» (ОГРН: 1167746437374, ИНН: 7743154109) на действия АО «Трансинжстрой» (ОГРН: 1027700003803, ИНН: 7701011412) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 и пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.