

Решение № 05-04.1/46-18

о признании жалобы необоснованной

08.05.2018 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;

<....> - начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии,

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

<....> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

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

в отсутствие <.....> - 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 «<.....>» (далее - ООО «<.....>», Заявитель) на действия заказчика - АО «Омский завод транспортного машиностроения» (далее - АО «Омсктрансмаш», Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на ленты ТБ (термобиметалл) (далее - запрос котировок, Закупка, закупочная процедура) (извещение № 31806224407 размещено в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет», а также на ЭТП www.etpf.ru),

в присутствии представителя АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского» <....>, личность удостоверена

паспортом), представителей АО «Омсктрансмаш» <....>, личность удостоверена паспортом), <.....>, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие Заявителя уведомленного о месте и времени рассмотрения дела по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступила жалоба Заявителя (вх. Омского УФАС России от 25.04.2018 № 3684э) на действия АО «Омсктрансмаш» при проведении запроса котировок в электронной форме.

В обоснование доводов жалобы Заявитель указал, что Заказчиком проводилась Закупка в рамках государственного контракта № 171918731659242241024608 от 08.11.2017.

ООО «<....>» подало заявку на участие в Закупке, предложив самую низкую цену. После опубликования протокола, АО «<.....>» на площадке указало, что с ООО «<....>» заключен односторонний договор, в связи с чем, ЭТП сняла с ООО «<....>» комиссию в размере 35 000 рублей, что по мнению Заявителя, является незаконным действием со стороны АО «Омсктрансмаш».

По мнению Заявителя, АО «Омсктрансмаш» должно было вывесить подписанную копию договора на ЭТП и только после этого заключить его в электронном виде на ЭТП.

Заявителем также указано, что при согласовании проекта договора, ООО «<.....>» просило изменить кабальный (по мнению Заявителя) пункт договора, где Заказчик отказывается от всей ответственности по оплатам товара.

Заявитель ссылается на пункт 20.4.1 Положения о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденного наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» 18.03.2015 № 2 (далее - Положение о закупке), согласно которому, после определения лица, с которым заключается договор, заказчик, организатор закупки вправе провести с ним преддоговорные переговоры в отношении положений проекта договора. Преддоговорные переговоры проводятся с учетом норм подраздела 20.4 Положения о закупке, норм правовых актов Корпорации.

Также, в пункте 20.2.14 Положения указано, что проект договора, заключаемого по итогам состоявшегося конкурентного способа закупки,

формируется лицом, с которым заключается договор по итогам закупки, если иной порядок обмена документацией не был предусмотрен документацией о закупке. Также в Документации о закупке № ОЗК-0004/2018/02 по открытому запросу котировок в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку ленты ТБ (термобиметалл), утвержденной директором по закупкам АО «НПК «Уралвагонзавод» (далее - Документация о закупке), содержится указание на возможность преддоговорных переговоров.

На основании вышеизложенного, Заявитель считает, что АО «Омсктрансмаш» нарушает Положение о закупках, Документацию о закупках.

Просит признать результаты Закупки недействительными.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 28.04.2018 № 05-3717э АО «Омсктрансмаш» представлены возражения на жалобу и надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что в соответствии с протоколом закупочной процедуры, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС), № ОЗК-004/2018/02 от 30.03.2018 было принято решение признать победителем и заключить договор с ООО «<>...>» на поставку ленты ТБ (термобиметалл) для нужд АО «Омсктрансмаш» с суммой договора 3 787 543, 98 рублей.

В составе Документации о закупке, размещенной в том числе на ЭТП прикреплен проект договора поставки, составленный на условиях проводимой процедуры Закупки.

06.04.2018 в адрес ООО «<...>» на электронную почту направлен договор для подписания со стороны ООО «<...>». В свою очередь, ООО «<...>» направило в адрес АО «Омсктрансмаш» протокол разногласий к договору без подписания самого договора.

В соответствии с п. 4.9.1 Документации о закупке подача заявки означает, что участник процедуры Закупки изучил Положение о закупке, Документацию о закупке (включая все ее приложения), а также изменения и разъяснения к ней и безоговорочно согласен с условиями участия в Закупке, содержащимися в извещении и в Документации о закупке. Во время проведения процедуры закупки в составе заявки на участие ООО «<...>» предоставило письмо-оферту (исх. № 1803/1 от 18.03.2018), согласно которой оно принимает установленные в Документации о закупке требования (включая проект договора) и предлагает заключить договор на поставку ленты ТБ (термобиметалл).

Также, к заявке было приложено коммерческое предложение ООО «<...>» (исх. № 1803/1 от 18.03.2018), где были предложены условия, соответствующие

требованиям Документации о закупке. В поданной ООО «<.....>» заявке протокол разногласий отсутствовал.

17.04.2018 АО «Омсктрансмаш» направило в адрес победителя письмо (исх. № 75/306-з) с предложением подписать договор на условиях, соответствующих требованиям закупочной документации, а 18.04.2018 в адрес АО «Омсктрансмаш» поступило письмо (исх. № 1004/1 от 10.04.2018) от ООО «<....>» об отмене протокола по причине разногласий с Заказчиком. В соответствии с п. 20.6.4 Положения о закупке, если участник, признанный победителем, не подписал договор, то он утрачивает статус победителя. В этом случае, Заказчик вправе объявить победителем участника, способного удовлетворить потребности Заказчик в товарах (работах, услугах) и предложившего следующую лучшую цену договора.

На основании изложенного, представители Заказчика просили признать жалобу необоснованной.

3. Присутствующий на заседании Комиссии представитель АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского» (далее - АО «Уралвагонзавод», Организатор торгов) пояснил, что согласно п. 4.9.1 Документации о закупке, подача заявок означает, что участник процедуры закупки изучил Положение о закупке, Документацию о закупке, а также изменения и разъяснения к ней, и безоговорочно согласен с условиями участия в Закупке, содержащимися в извещении и в Документации о закупке.

Согласно п. 4.19.2 Документации о закупке договор по итогам закупки, проводимой в электронном виде, может заключаться в бумажной форме или электронной форме с использованием функционала ЭТП в зависимости от того, как это предусмотрено в п. 33 информационной карты Документации о закупке. Указанным пунктом информационной карты предусмотрено, что форма заключения договора - бумажная, таким образом, заключение договора в электронной форме не предусмотрено и не осуществлялось АО «Омсктрансмаш».

Кроме того, согласно п. 42.1 регламента ЭТП, услуга по обеспечению проведения закупки в электронной форме, считается оказанной оператором площадки и подлежит оплате в полном объеме с момента наступления любого из обстоятельств, в том числе с момента опубликования на электронной площадке протоколов результатов электронных торгов.

Таким образом, в связи с размещением протокола результатов электронных торгов в ЕИС, а также ЭТП, оператором была взята с участника - ООО «<....>» оплата в размере 35 000 рублей за оказанные услуги, исходя из начальной суммы Закупки, согласно тарифной сетки, приведенной в приложении № 2 регламента ЭТП.

Пунктом 21 информационной карты Документации о закупке установлено, что

встречные предложения по условиям исполнения договора, кроме предложений о цене договора и предложения о продукции не допускаются.

В соответствии с п. 20.4.1 Положения о закупке после определения лица, с которым заключается договор, заказчик, организатор закупки вправе провести с ним преддоговорные переговоры в отношении положений проекта договора.

Основания, по которым могут быть проведены преддоговорные переговоры содержатся в п. 2.4.3. Положения о закупке, а также в п. 4.18.3 Документации о закупке.

На заседании Комиссии представитель АО «Уралвагонзавод» пояснил, что по основаниям, указанным ООО «<...>», переговоры не проводились. Основания для включения в проект договора иных данных, кроме цены договора или цены за единицу продукции у победителя закупочной процедуры отсутствовали.

Таким образом, предложенные ООО «<...>» изменения проекта договора в части раздела «Ответственность сторон и решение споров» не предусмотрены ни нормами Положения о закупке, ни положениями Документации о закупке.

На основании изложенного, представитель АО «Уралвагонзавод» просил признать жалобу ООО «<...>» необоснованной.

4. Из имеющихся у Комиссии материалов и информации следует, что 27.03.2018 Заказчиком в ЕИС в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» было размещено извещение № 31806224407, а также Документация о закупке.

Место подачи заявок: ООО «ЭТП» - etprf.ru.

Дата и время окончания подачи заявок - 23.03.2018 в 17:00.

Место и дата рассмотрения, оценки и сопоставления заявок (подведения итогов закупки) - 30.03.2018 по адресу: АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод», место нахождения: 622007, г. Нижний Тагил, Свердловской области, Восточное шоссе, 28.

Начальная (максимальная) цена договора 7 184 750,00 (семь миллионов сто восемьдесят четыре тысячи семьсот пятьдесят) рублей.

Срок заключения договора: не ранее 10 дней и не позднее 20 дней со дня официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

В соответствии с протоколом № ОЗК-0004/2018/02 от 30.03.2018 на участие в Закупке поступило 3 заявки, которые были признаны соответствующими

Документации о закупке.

Оценка и сопоставление заявок осуществлена закупочной комиссией в соответствии с порядком, предусмотренным п. 4.13 Документацией о закупке, с учетом единственного критерия оценки - «Цена договора».

На основании ранжирования заявок победителем признан участник закупки с идентификационным номером 326010, заявка которого заняла первое место с предложенной ценой договора 3 787 543, 98 (три миллиона семьсот восемьдесят семь тысяч пятьсот сорок три) рубля 98 копеек с учетом НДС, с объемом поставленной продукции: 50 килограмм, сроком исполнения договора сторонами и до полного исполнения обязательств сторонами.

5. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Заказчиком документы, заслушав представителей Заказчика, Организатора торгов, Комиссия принимает решение о признании жалобы необоснованной, исходя из следующего.

5.1. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 № Ф3-223 «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 (ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 3 ст. 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.

Согласно ч. 2 ст. 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.

С соответствии с п. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности для нужд заказчиков.

Порядок проведения процедур закупки, в том числе путем проведения запроса котировок в электронной форме, установлен в разделе 15 главы 6 Положения о закупке.

5.2. В соответствии с пунктом 15.6 раздела 15 главы 6 Положения о закупке участник процедуры закупки формирует заявку в соответствии с требованиями и условиями, указанными в документации о закупке. Каждый участник процедуры закупки вправе подать только одну заявку.

Подача заявки означает, что участник процедуры закупки изучил настоящее Положение, документацию о закупке (включая все приложения к ней), а также изменения и разъяснения к ней и безоговорочно согласен с условиями участия в закупке, содержащимися в извещении и документации о закупке, о чем должно быть указано в документации о закупке и в форме заявки на участие в закупке.

Для участия в закупках, проводимых в электронной форме на ЭТП, поставщик должен пройти процедуру регистрации (аккредитации) на ЭТП. Регистрация (аккредитация) осуществляется оператором ЭТП. подача заявок на бумажном носителе не допускается.

До подачи заявки участник процедуры закупки обязан ознакомиться с документацией о закупке и регламентом ЭТП, в том числе самостоятельно обеспечить соответствие автоматизированного рабочего места пользователя требованиям оператора ЭТП.

Все прямые и косвенные затраты, связанные с получением аккредитации и работой на ЭТП (в том числе расходы на получение ЭП, расходы на получение документов, расходы на приобретение и / или настройку программного обеспечения и технических средств, расходы, связанные с оплатой услуг оператора ЭТП и иные расходы), возлагаются на поставщика в полном объеме.

В соответствии с пунктом 15.9.2 части 15.1 раздела 15 главы 6 Положения о закупке заявке с наиболее выгодной для заказчика ценой присваивается первый номер <...> Присвоение последующих номеров осуществляется закупочной комиссией по мере уменьшения для заказчика степени выгоды предложения о цене договора. В случае если несколько участников представили заявки с одинаково выгодными для заказчика ценами, победителем закупки признается участник, заявка которого поступила раньше.

Оценка и сопоставление заявок осуществляются в соответствии с единственным критерием оценки «цена договора или цена за единицу продукции». Применение иного порядка и / или критериев оценки, кроме предусмотренных в документации о закупке, не допускается.

По результатам проведенного рассмотрения заявок и проведенной оценки и сопоставления заявок закупочной комиссией оформляет соответствующий протокол об итогах закупки.

Из материалов дела № 05-04.1/46-18 следует, что протокол от 30.03.2018 опубликован в ЕИС 02.04.2018 года.

Согласно пункту 20.2.1 Положения о закупке, в случае проведения конкурентной процедуры закупки в иной, отличной от торгов форме договор заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, если иной срок, начиная с одиннадцатого дня, не был указан в извещении и /или документации о закупке.

Как следует из представленной Заявителем информации, ООО «<...>» в адрес Заказчика направлено письмо, согласно которому Заявитель просил Заказчика изменить пункт проекта договора в части отказа Заказчика от ответственности по оплатам.

При этом, из письменных пояснений следует, что Заявитель не представил достаточных доказательств, подтверждающих отсутствие объективной возможности подписания договора, а также заинтересованности в заключении договора по итогам закупки.

Следовательно, в срок, предусмотренный для заключения договора, подписанный договор Заявителем в адрес Заказчика не направлен, в связи с чем, действия Заказчика не могут рассматриваться, как нарушающие действующее законодательство.

5.3 Из жалобы Заявителя следует, что между Заказчиком и участником закупки, с которым по результатам Закупки заключается договор, должны были быть проведены преддоговорные переговоры.

Рассмотрев указанный довод, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно п. 20.4.3 Положения о закупке, 4.18.3 Документации о закупке, преддоговорные переговоры могут быть проведены в следующих случаях:

- снижение цены договора без изменения объема закупаемой продукции;

- увеличение объема закупаемой продукции не более чем на 10% без увеличения цены договора;
- улучшение условий исполнения договора для заказчика (сокращение сроков исполнения договора (его отдельных этапов), отмена или уменьшений аванса, предоставление отсрочки или рассрочки при оплате, улучшение характеристик продукции, увеличение сроков и объема гарантии;
- уточнение сроков исполнения обязательств по договору, в случае если договор не был подписан в планируемые сроки в связи с рассмотрением жалобы в порядке, установленном в подразделе 3.6, в связи с административным производством, с судебным разбирательством, с необходимостью соблюдения корпоративных требований по заключению договора;
- включение условий, обусловленных изменениями законодательства или предписаниями органов государственной власти, органов местного самоуправления;
- уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в документации о закупке и заявке лица, с которым заключается договор, при условии, что это не меняет существенные условия договора, а также условия, являющиеся критериями оценки;
- в случае уменьшения объема закупаемой продукции с пропорциональным уменьшением цены договора, исходя из цены единицы продукции.

Вместе с тем, в силу пункта 20.4.1 после определения лица, с которым заключается договор, заказчик, организатор закупки вправе провести с ним преддоговорные переговоры в отношении положений проекта договора, кроме случаев, когда проведение преддоговорных переговоров является обязательным.

Таким образом, у Заказчика отсутствует обязанность по проведению преддоговорных переговоров.

Более того, в соответствии с пунктом 20.4.4 Положения преддоговорные переговоры, направленные на изменение условий заключаемого договора, которое ведет к ухудшению условий договора для заказчика, запрещаются.

Пунктом 21 информационной карты Документации о закупке установлено, что встречные предложения по условиям исполнения договора, кроме предложений о цене договора и предложения о продукции, не допускается.

Таким образом, данный довод Заявителя является необоснованным.

5.4 Комиссия, проанализировав представленную котировочную заявку ООО «<...>», установила, что в составе заявки на участие в Закупке предоставлено письмо следующего содержания: *«Изучив извещение и документацию о закупке (включая все изменения и разъяснения к ней), размещенные на площадке www.etprf.ru 12.03.2018 года, 3 31806224407, Поставка Ленты ТБ (термобиметалл) и **безоговорочно принимая установленные в них требования и условия участия в закупке, в том числе в отношении порядка формирования проекта договора, заключаемого по***

итогам закупки, установленного в пп. 4.19.12...подтверждаем свое согласие участвовать в вышеуказанной закупке и готовы заключить договор на следующих условиях...».

Согласно п. 4.9.1 Документации о закупке, подача заявки означает, что участник процедуры закупки изучил Положение о закупке, документацию о закупке (включая все приложения), а также изменения и разъяснения к ней, и безоговорочно согласен с условиями участия в закупке, содержащимися в извещении и в Документации о закупке.

Таким образом, ООО «<...>», подавшее заявку на участие в закупке, являясь субъектом предпринимательской деятельности, действуя самостоятельно, на свой риск, должно было, участвуя в закупке, осознавать реальную возможность признания его победителем и необходимость надлежащего исполнения обязательств, возникших у него как у победителя торгов, а также возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае уклонения от заключения договора.

Принимая решение участвовать в закупке, хозяйствующий субъект самостоятельно формирует предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей, с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего ценового предложения другого участника закупки, что и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Кроме того, в соответствии с [ч. 1 ст. 2](#) ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком при проведении Закупки, не было допущено нарушений действующего законодательства.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Учитывая указанные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «<...>» на действия заказчика - АО «Омский завод транспортного машиностроения» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на ленты ТБ (термобиметалл) (извещение № 31806224407).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 28.04.2018 № 05-3717э.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

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.