

РЕШЕНИЕ

№054/01/18.1-1480/2019

08 августа 2019г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н. П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В.– начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Строгина Е. В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу АО «ИПК «Финвал» (вх. № 5623э от 30.07.2019) на действия организатора торгов АО «НПЗ» при проведении закупки на определение поставщика предмета лизинга (Поставка автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA20B или эквивалент) (№31908022852), в присутствии «...»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба АО «ИПК «Финвал» (вх. № 5623э от 30.07.2019) на действия организатора торгов АО «НПЗ» при проведении закупки на определение поставщика предмета лизинга (Поставка автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA20B или эквивалент) (№31908022852). Заявитель сообщает следующее.

Акционерное общество «ИПК «Финвал» принимало участие в открытом одноэтапом конкурсе в электронной форме по определению поставщика предмета лизинга (Поставка автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA20B или эквивалент) для нужд Акционерного общества «Новосибирский приборостроительный завод», реестровый номер процедуры № 31908022852.

В процессе подготовки заявки специалисты АО «ИПК «Финвал» обнаружили сведения, требующие уточнения и написали запрос разъяснений следующего содержания:

«Наша организация планирует принять участие в закупочной процедуре № 31908022852, на поставку автомата продольного точения с Nexturn SA20B или эквивалент в количестве 1 штука.

В случае победы нашей организации в вышеуказанной закупочной процедуре, наша организация обязана будет заключить трёхсторонний договор поставки на

поставку автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA20B или эквивалент в количестве 1 штука, в которой наша организация будет выступать как «Поставщик», Заказчик в лице АО «Новосибирский приборостроительный завод» как «Лизингополучатель», и третья сторона «Лизингодатель» именуемый в дальнейшем «Покупатель».

При изучении закупочной документации, у организации возникли следующие вопросы, а именно:

1) В соответствии с п.2.4. проекта договора, приложенного к документации о закупке, «Продукция (с учетом Работ, выполняемых по настоящему Договору) приобретается Покупателем для последующей передачи в финансовую аренду (лизинг) Лизингополучателю на основании Договора лизинга.

В п 2.5. сказано, что по настоящему Договору в отношениях с Поставщиком Лизингополучатель выступает на стороне Покупателя, на него распространяются все права и обязанности Покупателя, за исключением права собственности на Продукцию, права на расторжение настоящего Договора и денежных обязательств перед Поставщиком, предусмотренных ст. 4 настоящего Договора.

В соответствии с п. 12.1 проекта Договора Лизингополучатель в рамках исполнения своих обязательств по Договору лизинга предполагает получения целевого займа от Федерального государственного автономного учреждения «Российский фонд технологического развития» по программе ФРП «Лизинговые проекты» для софинансирования авансового лизингового платежа (аванса), уплачиваемого Лизингополучателем Покупателю (Лизингодателю) в соответствии с условиями Договора лизинга, настоящий Договор в соответствии с требованиями ст. 157 ГК РФ вступает в силу при одновременном выполнении следующих условий, а именно п. «с» Получение Покупателем (Лизингодателем) письменного уведомления Лизингополучателя о поступлении средств займа по договору целевого займа заключенному Лизингополучателем с ФРП, с приложением копии заключенного договора целевого займа, входящего платежного поручения и/или выписки по счету заверенной банком, в котором открыт соответствующий счет. Указанное письменное уведомление должно быть направлено Лизингополучателем Покупателю (Лизингодателю) в течение 1 (одного) рабочего дня с момента поступления средств займа.

П. 14.15. гласит, что настоящим Лизингополучатель уведомляет Поставщика, что Покупатель (Лизингодатель) будет выбран Лизингополучателем по результатам проведения закупочной процедуры в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех».

В закупочной документации, на момент объявления процедуры не определен Лизингодатель, в соответствии с этим, у организации возникает вопрос касательно исполнения настоящего договора, а именно:

– Проведена ли процедура отбора АО «Новосибирский приборостроительный завод» (Лизингополучатель) «Лизингодателя», если да, то в какой срок произойдет заключение договора лизинга с «Лизингодателем»?

2) П. 14.15. гласит, что настоящим Лизингополучатель уведомляет Поставщика, что Покупатель (Лизингодатель) будет выбран Лизингополучателем по результатам проведения закупочной процедуры в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех».

В соответствии с вышеизложенным будет ли подписан трехсторонний договор в сроки утвержденные Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех»?

3) В соответствии с п. 4.2.1. Авансовый платеж в размере 30% (тридцати процентов) от стоимости настоящего Договора оплачивается Покупателем Поставщику на основании счёта Поставщика в течение 14 (Четырнадцати) рабочих дней со дня подписания Сторонами настоящего Договора, но не ранее получения Покупателем от Поставщика обеспечения исполнения обязательств по Договору купли-продажи и уплаты Лизингополучателем Покупателю (Лизингодателю) авансового платежа по Договору лизинга в полном объеме, при условии предоставления Покупателю подтверждение завода-изготовителя Продукции размещения заказа на изготовлении Продукции, а также договора с дилером или иного документа от дилера, подтверждающего, что Поставщик вправе осуществлять поставку Продукции с приложением Договора, заключенного между дилером и производителем, и/или иных документов, выданных производителем Поставщику, тогда как в п. 5.7 проекта Договора Подлинный (оригинальный) экземпляр безотзывной независимой (банковской) гарантии Поставщик обязан предоставить Покупателю до заключения настоящего договора.

В п. 4.11.10 Документации о закупке указано, что Поставщик в течение 5 дней с даты опубликования протокола, обязан предоставить Покупателю, обеспечение исполнения договора, что так же противоречит п. 4.21. проекта Договора. В связи с этим возникает следующий вопрос:

- В какой момент Поставщик обязан предоставить Покупателю обеспечение по настоящему договору, до заключения договора или после заключения договора, но до выплаты аванса в размере 30%?

В ответ на наш запрос АО «НПЗ» опубликовал ответ, который не содержал ясности и конкретного ответа на наши вопросы, а тем более не внесены изменения, которые являются существенными для заключения контракта:

1. «Процедура отбора Покупателя (Лизингодателя) в настоящее время не проведена. Согласно п.19.8.3 ЕПОЗ ГК «РОСТЕХ», при самостоятельном отборе поставщика Лизингополучателем, выбор Лизингодателя проводится после успешного выбора Поставщика.

Отбор Лизингодателя может быть осуществлен двумя способами:

- I. Конкурентная процедура (срок подписания в этом случае не может превышать 20 дней с момента размещения протокола выбора Лизингодателя)
- II. Единственный поставщик (срок заключения договора не регламентирован)

2. Трехсторонний договор будет подписан (между Поставщиком и Лизингополучателем в срок в соответствии с п. 17 извещения). Третьей стороной (Лизингодателем) договор будет подписан после определения Лизингополучателя по результатам закупочной процедуры, в срок не превышающий 20 календарных дней с момента подписания протокола на определение Лизингодателя, что не противоречит 223-ФЗ.

3) Обеспечение исполнения договора будет перечисляться Покупателю (Лизингодателю) после подписания договора между Поставщиком и Лизингополучателем, после уведомления (в соответствии с п.14.15 настоящего договора) Лизингополучателя Поставщика о выборе Лизингодателя, но до заключения 3-х стороннего договора. Факт заключения 3-х стороннего договора будет отражен в протоколе после проведения закупочной процедуры на определение Лизингодателя».

Несмотря на неудовлетворительный ответ на запрос разъяснений, АО «ИПК «Финвал» подали заявку на участие в процедуре закупки. Однако во время оценки заявок, организатор закупки ввел Заявителя в заблуждение и на запросы не было получено ясности и конкретного ответа.

«18» июля 2019 года на электронной торговой площадке «ЭТПРФ» был выложен итоговый протокол, по которому победителем закупки признавался ООО «Интервесп-М».

В соответствии с п. 33 Информационной карты, закупочной документации срок заключения договора составляет 30 дней, но не ранее 10 дней и не позднее 30 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Согласно п. 10.9 регламента электронной торговой площадки «ЭТПРФ» в течение 1 (одного) часа с момента поступления на электронную торговую площадку Заявки от Участника Оператор площадки производит блокировку денежных средств Участника в размере суммы обеспечения заявки на участие в процедуре закупки либо в размере резервируемых, средств, в случае если обеспечение заявки меньше комиссии Оператора площадки или не было установлено обеспечение заявки, размещенных на счете Оператора площадки.

В соответствии с п. 20.17 регламента электронной торговой площадки «ЭТПРФ» в течение одного рабочего дня со дня подписания Заказчиком карточки копии договора Оператор площадки прекращает блокирование операций по счету на электронной площадке тех Участников, денежные средства которых остались заблокированными для обеспечения участия в такой закупке на момент подписания Заказчиком карточки копии договора. При этом Оператор списывает со счета на электронной площадке Участника, с которым заключен договор, денежные средства в качестве платы за участие в такой закупке в размере, определенном Оператором электронной площадки (размер платы указан в Приложении №2 к настоящему Регламенту). Также в течение одного рабочего дня со дня подписания копии договора Оператор площадки списывает со счета на электронной площадке Участника, с которым заключен договор, денежные средства, которые были зарезервированы, в случае если обеспечение заявки меньше комиссии Оператора площадки или не было установлено обеспечение заявки, в качестве платы за участие в закупке согласно Приложению №2

настоящего Регламента.

Денежные средства внесенные АО «ИПК Финвал» в качестве обеспечения для участия в закупке, были разблокированы электронной торговой площадкой «25» июля 2019 года в соответствии с её регламентом.

Однако, согласно п. 33 Информационной карты закупочной документации, договор должен быть заключен не ранее чем через 10 дней, т.е. после «28» июля 2019 года.

Тем самым заказчик АО «Новосибирский приборостроительный завод» нарушил нормы 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг у юридических лиц».

«24» июля 2019 года организацией в адрес концерна Акционерного общества «Швабе», и Акционерного общества «Новосибирский приборостроительный завод», было направлено письмо с требованием отменить открытый одноэтапный конкурс по определению поставщика предмета лизинга (поставка автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA20B или эквивалент) для нужд Акционерного общества «Новосибирский приборостроительный завод», реестровый номер процедуры № 31908022852, а так же рассмотреть предложение о проведении процедуры с внесенными корректировками, однако до настоящего момента ответа на наше письмо не получено, также как и рассмотрение концерном АО «Швабе» жалобы.

Жалоба АО «ИПК «Финвал» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

АО «НПЗ» представило следующие возражения на доводы жалобы (вх. №7425 от 05.08.2019г.).

Участие в закупке является добровольным, предполагается, что каждый участник понимает значение своих действий и осознает их последствия.

Оценка ответа на запрос заявителем является субъективной, из текста жалобы неясно, в чем непосредственно заключается, по его мнению, его заблуждение, ясность и конкретный ответ. Ответ был дан в соответствии с положениями содержащимися в Документации об одноэтапном конкурсе в электронной форме по определению поставщика предмета лизинга (Поставка автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA 20B или эквивалент).

Полномочия по разблокировке денежных средств принадлежат непосредственно Оператору площадки, АО «НПЗ» не несет ответственность за действия Оператора площадки. В случае подписания нами карточки копии договора - в реестре договоров появилась бы запись о заключенном договоре. Такая запись отсутствует т.к. карточку мы не подписывали, договор не заключали (подтверждается принтскрином реестра договоров на подпись, прилагается).

До настоящего момента договор не заключался (подтверждается принтскринами реестра договоров, прилагаются).

Утверждение АО «ИПК «Финвал» о заключении договора с нарушением сроков,

предусмотренных Документацией об одноэтапном конкурсе в электронной форме по определению поставщика предмета лизинга (Поставка автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA 20B или эквивалент), является несостоятельным т.к. не соответствует действительности и не может быть принято во внимание.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупка в форме конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA20B №31908022852 производится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

Исходя из части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 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.

Довод заявителя о неустановленных сроках заключения договора по итогам закупки не принимается по следующим основаниям.

В соответствии с п. 16 информационной карты, являющейся неотъемлемой частью Документации о закупке, заключение договора осуществляется не ранее, чем через 10 дней и не позднее 30 дней со дня официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, с учетом особенностей, предусмотренных документацией о закупке.

Таким образом, конкретные сроки заключения договора с победителем закупки определены Документацией о закупке.

Порядок и сроки внесения обеспечения и оплаты аванса также содержатся в документации о закупке.

Исходя из вышеизложенного, документация о закупке содержит все необходимые сведения для участников закупки.

Довод Заявителя о заключении договора не в соответствии с п.33 Информационной карты Документации о закупке не принимается по следующим основаниям.

Сведения о заключении договора на момент рассмотрения жалобы в ЕИС отсутствуют. Организатор торгов в возражениях также сообщает о том, что договор по результатам данной закупки не заключен.

Кроме того, организатор торгов не может отвечать за действия оператора торговой площадки, по блокированию денежных средств.

Сведений, подтверждающих заключение договора, Заявителем не представлено.

Таким образом, в действиях организатора закупки не усматривается признаков нарушения порядка организации и проведения закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «ИПК «Финвал» (вх. № 5624э от 30.07.2019) на действия организатора торгов АО «НПЗ» при проведении закупки на определение поставщика предмета лизинга (Поставка автомата продольного точения с ЧПУ Nexturn SA20B или эквивалент) (№31908022852) необоснованной.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.