

Исх. №АЯ-04/9803 от 04.08.2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика АО «Станция очистки воды - Нижнекамскнефтехим» – <...> – (должностное лицо) (доверенность от 31.08.2021г. №б/н), <...> – (должностное лицо) (доверенность от 10.03.2022г. №б/н), в присутствии представителя заявителя ООО «ТрейдПоставка» – <...> – (должностное лицо) (доверенность от 10.03.2022г. №б/н), рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи жалобу заявителя ООО «ТрейдПоставка» (вх. №9535/ж от 22.07.2022 г.) на действия заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "СТАНЦИЯ ОЧИСТКИ ВОДЫ - НИЖНЕКАМСКНЕФТЕХИМ" при проведении закупки № 32211559643 на предмет: КЛП-460179 «Поставка коагулянта для очистки воды питьевого и хозяйственного назначения»,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении закупки №32211559643 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 19.07.2022 года.

Заказчик – АО «Станция очистки воды - Нижнекамскнефтехим».

Начальная (максимальная) цена договора – 3 618 067,50 рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушениями норм действующего законодательства.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения, а также материалы по закупке, которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «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 следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно 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.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителей на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

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 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, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При проведении закупочной процедуры заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Станция очистки воды – Нижнекамскнефтехим», утвержденным от 17.12.2021г. (далее – Положение).

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о

конкурентной закупке должны быть указаны:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;

8) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки);

9) требования к участникам такой закупки;

10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам,

соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;

11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке;

12) дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки;

13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона;

16) иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с пунктом 11.4 проекта договора Покупатель вправе расторгнуть договор поставки и потребовать возмещения денежных средств за оплаченный некачественный товар, если при промышленном применении коагулянта обнаружится, что:

упаковка, маркировка, транспортирование отличаются от указанных в настоящем техническом задании;

качество получаемой питьевой воды не соответствует требованиям СанПиН 1.2.3685-21 «Гигиенические нормативы и требования к обеспечению безопасности и (или) безвредности для человека факторов среды обитания».

Согласно доводам жалобы заявителя условия договора (пункт 11.4.), содержащегося в Закупочной документации и заключаемого по результатам оспариваемой закупки ведет к ограничению конкуренции.

Так, по мнению заявителя Заказчик производит входной контроль поставленного товара, что является достаточным условием для приемки товара по качеству. Порядок приемки в договоре изложен в пункте 4.7., согласно которому слив Товара в баки хранилища Покупателя осуществляется только по результатам анализа отобранной из автоцистерны пробы Товара – при соответствии поставленной партии Товара требованиям ТУ. Доведение состояния воды до норм СанПин является обязанностью заказчика, а не поставщика. Ответственность поставщика оканчивается в момент поставки товара надлежащего качества, о чем свидетельствуют данные входного контроля. Качество питьевой воды может ухудшаться по причинам, не зависящим от качества коагулянта, а равно от действий поставщика. Правовые последствия наступают для участника вне зависимости от наличия его вины, что недопустимо. Наступление обстоятельств, изложенных в п.п. 11.4 не зависит от Поставщика, а прямо зависит от действий (бездействий) Покупателя. Вышеназванные условия договора поставки ограничивают в правах Поставщика, что влечет соответствующее ограничение

круга участников закупки, нежелающих исполнять заведомо несправедливый договор.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, пояснив, что положения документации в равной степени применяются ко всем участникам, ввиду чего, установленные положения договора не приводит к ограничению конкуренции.

Также заказчик пояснил, что последствия, установленные пунктом 11.4 проекта договора, будут применены в отношении поставщика коагулянта, только в том случае, если будет установлено, что ухудшение качества питьевой воды, связано исключительно с поставкой некачественного товара поставщиком. К примеру, поставщиком будет поставлен товар, с истекшим сроком годности, что приведет к ухудшению его физических свойств и как следствие ухудшению качества воды. Вместе с тем, в случае если последствия установленные данным пунктом договора не наступят, штрафные санкции, предусмотренные данным пунктом не подлежат применению.

Комиссия, изучив положения извещения, доводы жалобы заявителя, пояснения заказчика, приходит к следующим выводам.

Так, исходя из системного толкования норм Закона о закупках следует, что положения проекта договора в равной степени применяются ко всем участникам закупки.

Кроме того, участник закупки, подавая заявку на участие в ней, соглашается со всеми положениями документации.

Так, было установлено, что на участие в закупки было подано 4 заявки, в том числе и заявка заявителя. Все участники были допущены заказчиком.

Изучив проект договора, а именно пункт 11.4, Комиссия установила, что положения указанного пункта не противоречат нормам действующего законодательства, ввиду того, что из текста указанного положения договора следует, что, негативные последствия, предусмотренные указанным пунктом договора, будут применены в отношении поставщика, только в том случае, если будет установлено, что именно поставка некачественного товара поставщиком, привело к ухудшению качества питьевой воды.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что заявитель заявку на участие в закупки подавал, таким образом, с условиями проекта договора, включая пункт 11.4, согласился.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что положения проекта договора заказчика не противоречит нормам действующего законодательства, а также не приводит к ограничению конкуренции, о чем, помимо прочего, свидетельствует наличие 4 поданных заявок.

Жалоба заявителя признана необоснованной.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТрейдПоставка» (вх. №9535/ж от 22.07.2022 г.) на действия заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "СТАНЦИЯ ОЧИСТКИ ВОДЫ - НИЖНЕКАМСКНЕФТЕХИМ" при проведении закупки № 32211559643 на предмет: КЛП-460179 «Поставка коагулянта для очистки воды питьевого и хозяйственного назначения» необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.