

Исх. №04-04/11484 от 10.09.2021 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:

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

в присутствии представителей заказчика АО "ТАТСПИРТПРОМ" – <...> – (должностное лицо) (доверенность №85 от 01.01.2021 г.), <...> – (должностное лицо) (доверенность №132 от 18.05.2021 г.), в присутствии представителя заявителя ООО «ТД «Випом» - <...> – (должностное лицо) (доверенность №б/н от 02.09.2021г.), рассмотрев посредством видеоконференции жалобу заявителя ООО «ТД «Випом» (вх. №11828/ж от 30.08.2021 г.) на действия АО «ТАТСПИРТПРОМ» при проведении закупки №32110489486 на предмет: «Право заключения договора на поставку насосного агрегата»,

У С Т А Н О В И Л А:

Дата размещения текущей редакции извещения о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, №32110489486 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 21.07.2021 года.

Предмет закупки - Право заключения договора на поставку насосного агрегата.

Начальная (максимальная) цена договора – 47 288,41 Евро.

Признанный победитель закупки – ООО «ТД «Випом».

Суть жалобы, по мнению заявителя, заказчиком на подписание был направлен проект контракта, не соответствующий техническому заданию и поданной заявке участника при проведении закупки.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения и 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 заявителя на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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.

При проведении закупочной деятельности заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «ТАТСПИРТПРОМ» (далее – Положение), а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с итоговым протоколом 32110489486-04 от 04.08.2021г. было принято

решение о признании победителем закупки и заключении договора с ООО «ТД «Випом» (участник №265613) по цене 45 890.2 евро.

Согласно доводам заявителя 18.08.2021г. через оператора ЭТП в адрес Общества от Заказчика поступил на подписание проект договора.

В направленном проекте договора на подписание Заявителем были обнаружены следующие несоответствия:

- отсутствовали показатели, указанные как в техническом задании, так и в поданной заявке участником, а именно: «номинальный ток – 103,6А, КПД двигателя при нагрузке -94,6%, уровень громкости двигателя – 69dBa»;
- показатель вида уплотнения вала был указан «горизонталь», тогда как в заявке участника было указано «двойное торцевое уплотнение»;
- в тексте договора не указано наименование юридического лица в полном объеме, а именно, организационно-правовая форма участника Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Випом».

Согласно представленным пояснениям заявителя с заказчиком велись переговоры путем электронной переписки с 05.08.2021г. по 23.08.2021г., направленные на уточнение условий договора.

23.08.2021г. Заявителем в адрес Заказчика был направлен запрос об итогах рассмотрения документов, который был оставлен Заказчиком без рассмотрения.

Согласно представленным пояснениям Заказчика в договоре, направленном заявителю на подписание, была допущена опечатка, умысла вводить в заблуждение Исполнителя у Заказчика не было. У заявителя имелась возможность в соответствии с пунктом 2.16.8 документации направить в адрес Заказчика на рассмотрение протокол разногласий в целях корректировки сведений в договоре, что сделано Заявителем не было.

На этапе заключения договора с участником у Заказчика возникли сомнения в качестве поставляемого товара, в связи с чем на основании пункта 25.9 Положения Заказчиком были направлены дополнительные запросы в адрес Поставщика в целях подтверждения соответствия насосного агрегата требованиям документации.

Учитывая, что участником не был направлен протокол разногласий, в установленные сроки не подписан проект договора, Заказчик на основании п.25.16 Положения признал участника уклонившимся 24.08.2021г., и заключил договор со вторым участником аукциона 25.08.2021г.

Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к следующим выводам.

При проведении закупочной деятельности заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «ТАТСПИРТПРОМ».

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

В соответствии с частью 28 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам

конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

В соответствии с частью 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

На основании приведенных норм действующего законодательства следует вывод об обязательности заключения договора по итогам проведенной закупки на условиях документации о конкурентной закупке, извещения об осуществлении конкурентной закупки и в соответствии с заявкой участника такой закупки.

В соответствии с пунктом 25.9 Положения по итогам закупки в электронной форме Заказчик заключает договор с победителем закупки на условиях, указанных в настоящем Положении и в документации процедуры закупки. Перед подписанием договора, между Заказчиком и победителем закупки (или с участником, с которым принято решение заключить договор) могут проводиться переговоры, направленные на уточнение условий договора (в том числе, но не исключительно и на уменьшение суммы договора), которые не были зафиксированы в итоговом протоколе, проекте договора, документации процедуры закупки и в предложении участника процедуры закупки. Переговоры оформляются протоколом совместной встречи.

В соответствии с пунктом 25.10 Положения Заказчик направляет участнику закупки, с которым заключается договор, проект договора в течение 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

В соответствии с пунктом 25.12 Положения в случае если победитель закупки или участник, с которым принято решение о заключении договора, не предоставил в срок Заказчику подписанный со своей стороны договор, а также обеспечение исполнения договора (если документацией процедуры закупки установлено такое требование), то такой победитель или участник признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 25.15 Положения победитель закупки (или участник, с которым принято решение о заключении договора) перед заключением договора

вправе направить Заказчику, один раз, протокол разногласий к проекту договора. Заказчик при рассмотрении протокола разногласий вправе:

- согласиться с протоколом разногласий либо принять его со своими дополнениями/предложениями;
- оставить протокол разногласий без рассмотрения и требовать заключения договора на условиях проведенного тендера, по результатам которого составлен итоговый протокол.

В соответствии с пунктом 25.16 Положения отказ со стороны победителя закупки (или участника, с которым принято решение о заключении договора) от заключения договора без протокола разногласий либо несогласия с предложениями Заказчика по направленному протоколу разногласий рассматривается как уклонение от заключения договора. Заказчик вправе признать процедуру закупки несостоявшейся и провести повторную закупку либо провести закупку у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, из требований пункта 2 части 3 статьи 3, части 29 статьи 3.4 Закона о закупках, пунктов Положения АО «ТАТСПИРТПРОМ» следует, что Заказчик обязан заключить договор по результатам конкурентной закупки на условиях документации и заявки участника.

В рассматриваемом случае, Заказчиком в адрес Заявителя на подписание был первоначально направлен проект контракта, не соответствующий условиям технического задания и поданной участником заявки, что является нарушением требований пункта 2 части 3 статьи 3, части 29 статьи 3.4 Закона о закупках, пункта 25.9 Положения АО «ТАТСПИРТПРОМ».

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода заявителя.

Заказчиком нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 3, части 29 статьи 3.4 Закона о закупках, пункта 25.9 Положения АО «ТАТСПИРТПРОМ».

Вместе с тем, учитывая, что в рассматриваемом случае Заявителем своевременно в адрес Заказчика не был направлен протокол разногласий, Заказчиком 25.08.2021г. был заключен договор со вторым участником аукциона, Комиссия приходит к выводу о невозможности выдачи предписания.

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

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу заявителя ООО «ТД «Випом» (вх. №11828/ж от 30.08.2021г.) на действия АО «ТАТСПИРТПРОМ» при проведении закупки №32110489486 на предмет: «Право заключения договора на поставку насосного агрегата» обоснованной.

Признать заказчика АО «ТАТСПИРТПРОМ» нарушившим требования пункта 2 части 3 статьи 3, части 29 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункта 25.9 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ТАТСПИРТПРОМ».

Предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм действующего законодательства.

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

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

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

<...> – (должностное лицо)