

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-134/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТД Зевс»
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

27.04.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ООО «ГЭХ Закупки»: <...> (доверенность от 02.04.2021 № 010/04),

ООО «ТД Зевс»: <...> (доверенность от 01.02.2022 б/н),

представители ООО «ЭТП ГПБ» (далее — Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «ТД Зевс» от 18.04.2024 № 475, направленную письмом Московского УФАС России от 19.04.2024 № НП/15951/24, на действия (бездействие) заказчика ООО «ГЭХ Закупки» при проведении конкурентного отбора в электронной форме

на право заключения договора на поставку спецодежды, спецобуви и средств индивидуальной защиты, устойчивых к воздействию электрической дуги для нужд ПАО «Мосэнерго», ПАО «ОГК-2», ПАО «ТГК-1», ПАО «МОЭК», ООО «ТСК Мосэнерго», АО «Мурманская ТЭЦ», ООО «ЦРМЗ», ПАО «Тюменские моторостроители», ООО «Петербургтеплоэнерго», АО «Мособлэнергогаз»,

ООО «Газпром теплоэнерго Тверь», ООО «Газпром теплоэнерго МО»,

ООО «Газпром теплоэнерго Ярославль», ООО «Газпром теплоэнерго

Киров»,

ООО «Газпром теплоэнерго Архангельск» (извещение № 32413502752),
в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ТД Зевс» (далее – Заявитель) от 18.04.2024 № 475, направленную письмом Московского УФАС России от 19.04.2024 № НП/15951/24 на действия (бездействие) заказчика ООО «ГЭХ Закупки» (далее – Заказчик) при проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку спецодежды, спецобуви и средств индивидуальной защиты, устойчивых к воздействию электрической дуги (далее — Товар) для нужд ПАО «Мосэнерго», ПАО «ОГК-2», ПАО «ТГК-1», ПАО «МОЭК», ООО «ТСК Мосэнерго», АО «Мурманская ТЭЦ», ООО «ЦРМЗ», ПАО «Тюменские моторостроители», ООО «Петербургтеплоэнерго», АО «Мособлэнергогаз», ООО «Газпром теплоэнерго Тверь», ООО «Газпром теплоэнерго МО», ООО «Газпром теплоэнерго Ярославль», ООО «Газпром теплоэнерго Киров», ООО «Газпром теплоэнерго Архангельск» (извещение № 32413502752) (далее – Конкурсный отбор, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной

площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если жалоба признана обоснованной, антимонопольный орган принимает решение о необходимости выдачи предписания.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ГЭХ Закупки», утвержденным решением совета директоров ООО «ГЭХ Закупки» от 09.04.2021 (протокол № 75)

(в редакции с изменениями, утвержденными решением совета директоров

ООО «ГЭХ Закупки» от 29.06.2022 (протокол № 85) (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурентного отбора (далее – Извещение), документацией о Конкурентном отборе (далее – Документация):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) – 12.04.2024;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 913 766 553,62 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурентном отборе – 08.05.2024;

4. Дата подведения итогов – 17.05.2024.

В ходе заседания 25.04.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов объявлен перерыв до 27.04.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком в проекте договора поставки Документации (далее — Проект договора) неправомерно установлено положение о том, что срок оплаты по договору увеличивается в случае непредоставления поставщиком надлежащим образом оформленных документов;

2. Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в Конкурентном отборе согласия с условиями Проектом договора.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурентного отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 11 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России

установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Проекте договора установлено неправомерное условие о увеличении срока оплаты поставленного Товара при заключении договора с субъектами малого и среднего предпринимательства, в случае непредоставления поставщиком надлежащим образом оформленных документов, установленных Проектом договора.

Согласно части 5.3 статьи 3 Закона о закупках срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также если иной срок оплаты установлен заказчиком в положении о закупке.

Согласно пункту 14(3) положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее — Положение), при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Пунктом 2.3 раздела 2 Проекта договора установлено:

«Покупатель обязан оплатить стоимость Товара (партии Товара) в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты передачи Продукции Покупателю (Грузополучателю) и подписания Покупателем товарной накладной (ТОРГ-12)

или УПД по каждой партии Продукции по Спецификации, а также предоставления Поставщиком документов указанных в п. 1.8. и п. 3.8. Договора, в том числе счета, счета-фактуры, оформленного в соответствии с требованиями ст.ст. 168, 169 Налогового кодекса

Российской Федерации или УПД. При поставке Товара партиями настоящий Договор является частично исполненным после поставки каждой партии Товара, что является основанием для оплаты согласно условиям настоящего пункта.

В случае задержки представления Поставщиком надлежаще оформленных указанных в настоящем пункте документов срок оплаты увеличивается на соответствующее количество дней».

В свою очередь, в Проекте договора Заказчиком установлено, что при заключении договора с субъектами малого и среднего предпринимательства срок оплаты по договору (отдельному этапу договора) указывается не более 7 (семи) рабочих дней с даты передачи Товара Заказчику и подписания Заказчиком товарной накладной, унифицированной формы ТОРГ-12, утвержденной Постановлением Госкомстата России от 25.12.1998 № 132, или универсального передаточного документа (далее — УПД).

Согласно пункту 3.4 Проекта договора датой поставки Товара является дата подписания сторонами по договору товарной накладной ТОРГ-12 или УПД.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что юридическим основанием для оплаты Товара является наличие у поставщика товарной накладной ТОРГ-12 или УПД, что обусловлено частью 1 статьи 9 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», поскольку каждый факт хозяйственной жизни подлежит оформлению первичным учетным документом.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, приходит к выводу, что действия Заказчика, не противоречат требованиям Закона о закупках и Положения о закупке, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурентном отборе согласия участника с условиями Проекта договора.

В соответствии с пунктом 1.4.1.7 Документации к участникам Конкурентного отбора установлено обязательное требование о предоставлении согласия с условиями Проекта договора, содержащегося в Документации.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что установление данного требования является неправомерным, поскольку Проект договора содержит неправомерное условие о наличии права Заказчика увеличивать срок оплаты при заключении договора с субъектами малого и среднего предпринимательства, в случае непредоставления поставщиком надлежащим образом оформленных документов, установленных Проектом договора.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанное требование, не ограничивает количество участников закупки, а также не противоречит положениям Закона о закупках, Положению о закупке и Документации.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТД Зевс» (ИНН: 7722351995; ОГРН: 1167746058534) от 18.04.2024 № 475, направленную письмом Московского УФАС России от 19.04.2024 № НП/15951/24, на действия (бездействие) заказчика ООО «ГЭХ Закупки» (ИНН: 7733667750; ОГРН: 5087746050145) при проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку спецодежды, спецобуви и средств индивидуальной защиты, устойчивых к воздействию электрической дуги для нужд ПАО «Мосэнерго», ПАО «ОГК-2», ПАО «ТГК-1», ПАО «МОЭК», ООО «ТСК Мосэнерго», АО «Мурманская ТЭЦ», ООО «ЦРМЗ», ПАО «Тюменские моторостроители», ООО «Петербургтеплоэнерго», АО «Мособлэнергогаз», ООО «Газпром теплоэнерго Тверь», ООО «Газпром теплоэнерго МО», ООО «Газпром теплоэнерго Ярославль», ООО «Газпром теплоэнерго Киров», ООО «Газпром теплоэнерго Архангельск» (извещение № 32413502752) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев
со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>