

Решение № 055/07/3-1372/2020

о признании жалобы необоснованной

13.01.2021

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;

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

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

<...> – 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 «Качественные решения» (далее – ООО «Качественные решения», Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Дорожное ремонтно-строительное управление № 6» (далее – АО «ДРСУ № 6», Заказчик, Ответчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку щебня, щебеночно-песчаной смеси и песка дробленого (извещение № 32009763278 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – аукцион, закупка),

в отсутствие представителя Заявителя надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы;

при участии представителей Ответчика: <...> (доверенность № 55АА1589330 от 20.02.2017, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 2 от 12.01.2021, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 25.12.2020 № 14662э) на действия АО «ДРСУ № 6», который полагает, что положения аукционной документации Заказчика противоречат Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции Общество указывает следующее.

В соответствии с пунктом 5 раздела 6 аукционной документации отсутствие в заявке на участие в аукционе в электронной форме указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отказа в допуске заявки на участие в аукционе в электронной форме.

Частью 5.2 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг, в договор при его заключении включается информация о стране происхождения товара.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее – Постановление № 925) приоритет отдается товарам российского происхождения.

Вместе с тем, проектом договора указанное в законе условие о включении страны происхождения товара не предусмотрено.

13.01.2021 поступили дополнения к жалобе (вх. № 188э), в которых Общество указывает, что в пункте 38 информационной карты (раздел 11 аукционной документации) установлено (хоть и не прямо, а косвенно), что в случае предоставления приоритета, если победителем аукциона в электронной форме представлена заявка на участие в аукционе в электронной форме, содержащая предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им цены договора. Отнесение участника аукциона в электронной форме к российским или иностранным лицам осуществляется на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте регистрации (для юридического лица), на основании документов, удостоверяющих личность (для физического лица).

Таким образом, Заявитель считает, что в нарушение Закона о закупках, Постановления № 925 Заказчик не требует от участника закупки обязательной в силу закона информации о стране происхождения товара.

В жалобе Общество также указывает, что согласно аукционной документации обеспечение исполнения договора установлено в размере 50% начальной (максимальной) цены договора и составляет 54 405 000,0 руб.

По мнению Заявителя, данное требование является необоснованным и свидетельствует, что аукцион готовился под конкретную компанию (ООО «Торговый дом «СНК»), поскольку в срок, предоставленный для подачи заявок, подготовить необходимый объем финансовой отчетности для получения банковской гарантии на указанную сумму не представляется возможным.

Кроме того, исполнение контракта предполагает казначейское сопровождение, что предполагает открытие участником специального счета. В связи с чем, установленный срок подачи заявок является недостаточным.

На основании изложенного, Общество просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 28.12.2020 № 05-13146 АО «ДРСУ № 6» представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов

На заседании Комиссии 13.01.2021 представители Ответчика с доводами жалобы Общества и дополнениями к ней не согласились и пояснили следующее.

Пунктом 5 статьи 44 Положения о закупке товаров, работ и услуг АО «ДРСУ № 6», утвержденного протоколом заседания Совета директоров АО «ДРСУ № 6» № 14 от 28.12.2018 (далее – Положение о закупке) отсутствие в заявке на участие в аукционе в электронной форме указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отказа в допуске заявки на участие в аукционе в электронной форме.

Таким образом, положение пункта 5 раздела 6 аукционной документации соответствует Положению о закупке.

Положение части 5.2 статьи 3 Закона о закупках устанавливает требование, что при осуществлении закупки товара в договор при его заключении включается информация о стране происхождения товара.

Данное положение указывает на возможность определения страны происхождения товара на стадии заключения договора поставки. Указание в проекте договора страны происхождения товара недопустимо.

Закон о закупках не устанавливает размер обеспечения договора. Согласно пункту 2 статьи 18 Положения о закупке размер обеспечения исполнения договора не может быть менее чем пять процентов и не может превышать пятьдесят процентов от начальной (максимальной) цены договора.

Таким образом, условие документации об обеспечении договора соответствует Положению о закупке.

Заказчик также отмечает, что в оспариваемом аукционе приняли участие 4 организации. Победителем аукциона признано ООО «СКК», в связи с чем, довод Заявителя, в части подготовки аукциона под конкретную организацию (ООО «ТД «СНК»), является необоснованным.

На основании изложенного, Ответчик просит признать жалобу необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 04.12.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» АО «ДРСУ № 6» размещено извещение о проведении аукциона и закупочная документация.

Согласно извещению № 32009763278 и аукционной документации дата начала и окончания срока подачи заявок: с 05.12.2020 по 25.12.2020.

Дата рассмотрения первых частей заявок – 25.12.2020. Дата проведения аукциона – 29.12.2020. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 30.12.2020.

Начальная (максимальная) цена договора: 108 810 000 рублей с НДС.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 1935719 от 25.12.2020 следует, что на участие в закупке поступило 4 заявки, по результатам рассмотрения которых все участники допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 1935719 от 30.12.2020 участие в аукционе приняли следующие участники: ООО «СКК», ООО «ТД «СНК», ООО «Гранд», ООО «Транснерудурал». Победителем аукциона признано ООО «СКК» с ценой договора 69 094 350,0 руб. с НДС.

Уведомлением Омского УФАС России от 28.12.2020 № 05-13146 аукцион приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 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 № 223-ФЗ «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, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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 размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 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 и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 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 подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при организации и проведении конкурса руководствовался

утвержденным Положением о закупке.

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 части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе частью 10 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 5 статьи 44 Положения о закупке установлено, что отсутствие в заявке на участие в аукционе в электронной форме указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отказа в допуске заявки на участие в аукционе в электронной форме.

Аналогичное положение содержится в пункте 5 раздела 6 аукционной документации.

В силу пункта 38 информационной карты (раздел 11 аукционной документации) в случае предоставления приоритета, если победителем аукциона в электронной форме представлена заявка на участие в аукционе в электронной форме, содержащая предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им цены договора. Отнесение участника аукциона в электронной форме к российским или иностранным лицам осуществляется на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте регистрации (для юридического лица), на основании документов,

удостоверяющих личность (для физического лица).

Перечень обязательных для включения в состав документации о закупке сведений установлен в части 10 статьи 4 Закона о закупках, который является исчерпывающим и закрытым. При этом указанный перечень не предусматривает обязательного включения в закупочную документацию требований о предоставлении приоритета товаров российского происхождения, а также работ (услуг), выполняемых (оказываемых) российскими лицами, над иностранными товарами (работами, услугами). Таким образом, установление Заказчиком приоритета к товарам российского происхождения является правом, а не обязанностью Заказчика.

В соответствии с пунктом 5 Постановления № 925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке сведений, предусмотренных положением о закупке.

Согласно статье 4 Положения о закупке организатор закупки устанавливает приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения закупок способами, предусмотренными пунктом 1 части 1 статьи 6 Положения о закупке, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами в соответствии с Постановлением № 925, с учётом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014.

Комиссия считает, что приоритет товарам российского происхождения предоставляется в том случае, когда документация о закупке содержит в совокупности все условия, установленные в пункте 5 Постановления № 925 и Положении о закупке Заказчика.

Комиссия, проанализировав положения аукционной документации, установила, что закупочная документация не содержит всех условий, предусмотренных пунктом 5 Постановления № 925, статей 4 Положения о закупке, при наличии которых предоставляется приоритет товарам российского происхождения.

Таким образом, Заказчиком не установлен приоритет к товарам российского происхождения, что, в свою очередь, не противоречит действующему законодательству. Доказательств обратного Заявителем в материалы дела не представлено.

Указание АО «ДРСУ № 6» информации, содержащейся в пункте 38 информационной карты (раздел 11 аукционной документации) не свидетельствует, что Заказчиком в документации о закупке был предоставлен приоритет товарам российского происхождения в

соответствии с Постановлением № 925.

В силу части 5.2 статьи 3 Закона о закупках при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, в договор при его заключении включается информация о стране происхождения товара.

Вместе с тем, Комиссия считает, что указание в проекте договора, являющимся неотъемлемой частью аукционной документации, страны происхождения товара недопустимо и может привести к ограничению количества участников закупки.

Относительно довода Заявителя, что размер обеспечения исполнения договора является необоснованным, Комиссия отмечает следующее.

Как было указано ранее, в силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика.

Учитывая, что Закон о закупках не содержит положений, регламентирующих порядок установления в документации о конкурентной закупке размера обеспечения договора, следовательно, такой порядок должен быть определен в положении о закупках Заказчика.

В соответствии с пунктом 2 статьи 18 Положения о закупке *размер обеспечения исполнения договора не может быть менее чем пять процентов и не может превышать пятьдесят процентов от начальной (максимальной) цены договора*, а в случае если документацией о закупке предусмотрена выплата аванса, размер обеспечения исполнения договора не может быть менее чем размер такого аванса и превышать более чем на двадцать процентов от начальной (максимальной) цены договора размер такого аванса.

Из пункта 25 информационной карты (раздел 11 аукционной документации) следует, что обеспечение исполнения договора установлено в размере 50 % начальной (максимальной) цены договора и составляет 54 405 000,0 руб. Требование о предоставлении обеспечения исполнения договора распространяется на победителя торгов, а в случае его уклонения от заключения договора, на лиц, которые в соответствии с положением обязаны заключить договор. Обеспечение исполнения договора предоставляется в форме залога денежных средств или безотзывной банковской гарантии. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки самостоятельно. Обеспечение исполнения договора предоставляется одновременно с проектом договора, подписанным победителем торгов.

Таким образом, положение пункта 25 информационной карты (раздел 11 аукционной документации) соответствует пункту 2 статьи 18 Положения о закупке, в связи с чем, Комиссия признает данный довод Заявителя

необоснованным.

Относительно довода Заявителя, что Заказчиком установлены недостаточные сроки для подачи заявки на участие в аукционе Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 19 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона и документацию о закупке не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Извещение и документация о проведении аукциона размещены АО «ДРСУ № 6» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru 04.12.2020. В соответствии с аукционной документацией заявки на участие в закупки принимались с 05.12.2020 по 25.12.2020, что составляет 21 день.

Таким образом, срок, установленный Заказчиком для подачи заявок на участие в закупке, соответствует части 19 статьи 3.2 Закона о закупках, в связи с чем, данный довод Общества является необоснованным.

Довод ООО «Качественные решения», что оспариваемый аукцион подготовлен под определенную организацию – ООО «ТД «СНК» не подтвержден материалами дела.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 1935719 от 30.12.2020 победителем аукциона признано ООО «СКК» с ценой договора 69 094 350,0 руб. с НДС.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Качественные решения» (ИНН 5501245498, ОГРН 1125543059883, юридический адрес: 644070, Омская область, город Омск, улица Степная, дом 73, офис 316 Б) на действия акционерного общества «Дорожное ремонтно-строительное управление № 6» (ИНН 5515013730, ОГРН 1175543004537, юридический адрес: 646904, Омская область, район Калачинский, город Калачинск, улица Фрунзе, дом 105) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку щебня, щебеночно-песчаной смеси и песка дробленого (извещение № 32009763278).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 28.12.2020 № 13146.

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.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>