

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «АктивПроект» (вх. № 003909)

«25» марта 2021 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>., начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Члены комиссии:

<...>., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, после объявленного перерыва, без участия сторон, надлежащим образом уведомлены,

рассмотрев жалобу ООО «АктивПроект» (вх. № 003909) (далее – заявитель) на действия Пермская печатная фабрика – филиал акционерного общества «Гознак», Закупочной комиссии Пермская печатная фабрика – филиал акционерного общества «Гознак» (далее – организатор торгов) при организации и проведении о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на техническое обследование зданий (извещение № 32110032843, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

11.03.2020 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба Заявителя, доводы которой сводятся к неправомерному установлению в тексте Документации требования о предоставлении в составе заявки согласия на невозврат обеспечения исполнения договора, что в свою очередь вынуждает участника закупки в случае победы заключить договор на заранее невыгодных условиях.

Кроме того, Заявитель полагает, что возложение на поставщика двойной ответственности противоречит принципам гражданского права.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы, а также отзыв на жалобу, в котором ссылается на отсутствие нарушений при организации и проведении закупки.

Электронной торговой площадкой в материалы дела представлены заявки участников в полном объеме.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 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 июля 2011 года N 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

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу ч. 10 ст. 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.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 силу ч. 2 ст. 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

2. При проведении рассматриваемого конкурса, Заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО "Гознак" (далее –

Положение), Извещением о проведении запроса котировок ЗКэ_14_0000357_2021_АО в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обследование зданий (далее – Извещение).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 26.02.2021 г., дата окончания подачи заявок – 11.03.2021 г., дата подведения итогов закупки – 19.03.2021 г.

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.

Согласно Письму Минфина России от 14.01.2020 N 24-03-08/812, Заказчик вправе самостоятельно устанавливать в положении о закупке все условия, касающиеся заключения по результатам закупки договора, его исполнения и расторжения, в том числе порядок предоставления обеспечения исполнения договора.

В соответствии с п. 26 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352 "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", если в документации о закупке установлено требование к обеспечению исполнения договора, такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке.

Законом о закупках не предусмотрена обязанность Заказчика устанавливать в тексте Документации необходимость предоставления обеспечения исполнения договора. Однако, Заказчик вправе предусмотреть данное требование в Положении о закупках, а также в Документации.

В соответствии с п. 30.6 Положения, победитель конкурентной закупки одновременно с договором обязан представить заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора в размере, который предусмотрен закупочной документацией (в случае наличия такого требования).

Согласно п. 21 раздела 2 Извещения, Заказчиком установлено требование к обеспечению исполнения договора. Договор с Победителем запроса котировок заключается при условии предоставления Заказчику обеспечения выполнения

договора на сумму 5 % от суммы договора в форме банковской гарантии или путем внесения денежного обеспечения на счет Заказчика. Для Участников, в отношении которых или в отношении бенефициарных владельцев (совокупная доля его прямого и (или) косвенного участия в этой организации составляет не менее 25 процентов) которых иностранными государствами введены ограничительные меры, допускается предоставление обеспечения в форме поручительства, аффилированных с такими организациями – участниками закупки лиц.

Исполнителю не будет возвращена назад сумма обеспечения, в любом из случаев:

- Просрочка сроков выполнения работ, оказания услуг более чем на 20 дней;
- Не предоставление необходимых документов по договору;
- Нарушение сроков устранения недостатков;
- Предоставление несоответствующей требованиям гарантии;
- Предоставление недействительных или недостоверных сведений и/или документов в процессе проведения запроса котировок и/или договора.

В соответствии с п. 13 раздела 2 Извещения, Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме состоит из одной части и ценового предложения. Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, должна содержать, в том числе, согласие на невозврат обеспечения исполнения договора (в согласии должны быть указаны все условия невозврата. Указанные условия корреспондируют условиям для невозврата суммы обеспечения, предусмотренным п.21 разд. 2 Извещения.

В соответствии с п. 3.1 Проекта договора, являющегося частью Извещения, исполнитель обязан предоставить Заказчику: обеспечение исполнения договора на сумму 5 % от суммы договора путём внесения денежного обеспечения или банковскую гарантию на сумму 5 % от суммы договора, согласие на невозврат обеспечения.

Исполнителю не будет возвращена назад сумма обеспечения, в любом из случаев:

- Просрочка сроков выполнения работ, оказания услуг более чем на 20 дней;
- Не предоставление необходимых документов по договору;
- Нарушение сроков устранения недостатков;
- Предоставление недействительных или недостоверных сведений и/или документов в процессе проведения запроса котировок и/или договора.

Учитывая Письмо Минфина России от 14.01.2020 N 24-03-08/812, п. 26 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352, а также предусмотренную Положением о закупке возможность Заказчика устанавливать обеспечение исполнения договора при проведении закупки, Комиссия Пермского УФАС не находит в действиях Заказчика (по установлению в рассматриваемом запросе котировок требования к обеспечению исполнения договора) нарушений положения Закона о закупках.

В части доводов о необоснованном применении двойной меры ответственности к Исполнителю договора, предусмотренной пунктами 3.1 и 6.4 Проекта договора, Комиссия Пермского УФАС приходит к следующим выводам.

Согласно п. 6.4 Проекта договора за нарушение срока выполнения обязательств Исполнитель уплачивает Заказчику пеню из расчета 0,1 % от цены Договора за каждый день просрочки. Уплата пени не освобождает Исполнителя от исполнения обязательств по настоящему Договору.

Следовательно, настоящим пунктом предусмотрена мера ответственности за нарушение срока выполнения обязательств договора, заключаемого по результатам закупки, в виде начисляемой пени за каждый день просрочки.

В то же время санкция, установленная п. 3.1 Проекта договора, является санкцией обеспечительного характера, которая при этом наступает за совершение иных действий, а именно: просрочку срока выполнения работ, оказания услуг более чем на 20 дней; не предоставление необходимых документов по договору; нарушение сроков устранения недостатков; предоставление недействительных или недостоверных сведений и/или документов в процессе проведения запроса котировок и/или договора.

Учитывая изложенное, данные условия проекта договора не противоречат нормам действующего гражданского законодательства, в том числе постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15.07.1997 N 2150/97 о том, что за неисполнение одного и того же обязательства не могут быть применены две меры ответственности.

Таким образом, в действиях Заказчика по установлению требования о предоставлении в составе заявки согласия на невозврат обеспечения исполнения договора, вынуждающее, по мнению Заявителя, участника закупки в случае победы заключить договор на заранее невыгодных условиях, нарушений Закона о закупках, Положения о закупках не установлено. Доводы о возложении на поставщика двойной ответственности, противоречащей принципам гражданского права, также не нашли своего подтверждения.

При вынесении данного решения Комиссия Пермского УФАС также руководствовалась тем, что Заявитель жалобы подал заявку на участие в спорной процедуре, в составе которой представил согласие на невозврат обеспечения исполнения договора в виде денежных средств. Таким образом, после подачи настоящей жалобы участник подал заявку на участие в торгах, чем подтвердил согласие с условиями Документации.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АктивПроект» (вх. № 003909) (далее – заявитель) на действия Пермская печатная фабрика – филиал акционерного общества

«Гознак», Закупочной комиссии Пермская печатная фабрика – филиал акционерного общества «Гознак» (далее – организатор торгов) при организации и проведении о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на техническое обследование зданий (извещение № 32110032843, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка), **необоснованной**.

2. Предписание не выдавать.

Зам. Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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