



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347) 273-34-05, факс (347) 272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

ГУП Башавтотранс РБ
г. Уфа, ул. К. Маркса, д. 35, 450015
zakupki@bashauto.ru

13.06.2023 № РС/6520/23

На № _____ от _____

Решение

РЕШЕНИЕ
по жалобе № ТО 002/10/18.1-1069/2023

08.06.2023

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

_____ - заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены Комиссии:

_____ – главный государственный инспектор отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

_____ – ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

рассмотрев жалобу _____ (далее - Заявитель) (от 31.05.2023 вх. №8418-ЭП/23) на действия заказчика — ГУП «Башавтотранс» РБ при проведении закупки (извещение № 32312400629 размещено на сайте zakupki.gov.ru) на поставку запасных частей для транспортных средств марки FORD TRANSIT,

в присутствии путем видеоконференц-связи заявителя, в присутствии представителя заказчика,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:



2023-7212

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба (от 31.05.2023 вх.№8418-ЭП/23) на действия заказчика — ГУП «Башкавтотранс» РБ при проведении закупки (извещение № 32312400629 размещено на сайте zakupki.gov.ru) на поставку запасных частей для транспортных средств марки FORD TRANSIT (далее - Закупка).

В своей жалобе заявитель обжалует положения Закупочной документации в части установления требования к участникам закупки о предоставлении определенного товара без установления эквивалента, наличия складских помещений в г. Уфа, в части установления штрафов в размере 100% по неисполнению договорных обязательств по поставке предмета закупки, требования о годе изготовления товара с 2023 года, а также установления срока поставки товара в течение 3 дней с даты поступления заявки, что, по мнению заявителя, ограничивает конкуренцию.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласен, представлены письменные возражения на жалобу Заявителя, просит признать жалобу необоснованной.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующего в заседании, Комиссия установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

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 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно 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 и иными нормативными правовыми 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.

В соответствии с частью 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 силу ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 № 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.

19.05.2023 на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru> Заказчиком было размещено извещение № 32312400629 о проведении закупки.

Дата начала срока подачи заявок — 19.05.2023.

Дата окончания срока подачи заявок — 06.06.2023.

Дата рассмотрения первых частей заявок — 07.06.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 08.06.2023.

Дата начала и окончания подачи ценовых предложений - 08.06.2023 с 10:00-10:10 по местному времени заказчика.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в закупочной процедуре № 32312400629 от 07.06.2023 поступило 5 заявок. Все заявки были допущены к участию в Закупке.

В силу ч.1 ст.3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

По доводам, изложенным в жалобе Комиссия установила следующее.

В силу п. 9 ч. 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

По требованию об обязанности Заказчика изменить условие п.3.1 проекта договора Закупочной документации о годе изготовления товара с 2023 года на 2010 год, исключения в п.3 ТЗ наличия склада у Поставщика в г. Уфе, изменения срока поставки товара, а также изменения условия в проекте договора о применении штрафа в размере 100% от стоимости товара, Комиссия отмечает следующее.

Согласно п.3.1 проекта договора поставляемый товар должен быть новым товаром, т. е. Товаром, который не был в употреблении, не прошел ремонт, в том числе восстановление, замену составных частей, восстановление, замену составных частей, восстановление потребительских свойств, отражающим все последние модификации конструкций и материалов. Товар не должен иметь дефектов, связанных с конструкцией, материалами или функционированием при штатном использовании. Год выпуска не ранее 2023 года изготовления.

Согласно ч.1 ст.470 Гражданского кодекса РФ товар, который продавец обязан передать покупателю, должен соответствовать требованиям, предусмотренным статьей 469 ГК РФ, в момент передачи покупателю, если иной момент определения соответствия товара этим требованиям не предусмотрен договором купли-продажи, и в пределах разумного срока должен быть пригодным для целей, для которых товары такого рода обычно используется.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов (закупки), является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Представив заявку на участие в закупке, претендент не только подтверждает свое согласие на условия, предлагаемые заказчиком, но несет ответственность, в случае победы, за выполнение (исполнение) договорных обязательств.

Потенциальные участники должны принимать собственные меры и усилия, чтобы стать владельцем товара, работ, услуг, соответствующего потребностям заказчика.

Касаемо наличия у участника закупочной процедуры склада в г. Уфа Заказчиком были даны пояснения, а также ответ на запрос заявителя на разъяснения Закупочной документации, размещенном в ЕИС, по которому данное требование не является квалификационным требованием, следовательно отсутствие/наличие склада в г. Уфа у потенциальных участников не будет основанием для отклонения заявки к участию в закупке.

По требованию в ТЗ установления 3-го срока поставки товара Комиссия отмечает следующее.

Комиссия отмечает, что Закон о закупках не регламентирует порядок определения срока поставки товара. Установление срока поставки товара, оказания услуг, выполнения работ устанавливаются Заказчиком исходя из своих потребностей.

Как следует из ст.506 ГК РФ, условие о сроке поставки товара является существенным для договора поставки. При этом в силу ст.190 ГК РФ установленный сделкой срок может определяться календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Кроме того, срок может определяться указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В рассматриваемом случае срок поставки определен указанием на такое событие, как получение заявки от заказчика на поставку товара. Однако данное событие не отвечает признакам неизбежности, т.к. связано с волеизъявлением заказчика. Следовательно, событие, которое не обладает качеством неизбежности наступления, не может определять срок.

При этом, Закон о закупках не обязывает заказчика учитывать возможности имеющихся на рынке хозяйствующих субъектов по поставке товара в установленный срок.

Комиссия также отмечает, что Проект договора по п.1.1 устанавливает, в том числе, поставку товара может производиться в дополнительно согласованный сторонами срок.

Таким образом, проект договора предусматривает изменение сроков поставки товара по соглашению сторон.

Касаемо установления в проекте договора штрафа в размере 100% от стоимости товара Комиссия отмечает, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (ст.422 ГК РФ).

В настоящем случае, действующим законодательством не предусмотрена императивная норма, запрещающая сторонам самостоятельно устанавливать размер штрафа в договоре.

В соответствии со ст.421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Таким образом, рассматриваемое условие в договоре не противоречит нормам действующего законодательства, а также Положению о закупках ГУП «Башавтотранс» РБ.

По доводу в жалобе об обязанности ГУП «Башавтотранс» РБ в описании объекта закупки указать допустимость предоставления эквивалентного товара Комиссией установлено следующее.

Обязанность установления приоритета товара российского происхождения при осуществлении закупки устанавливается Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 №925.

Как пояснил заказчик, данное требование было им исполнено. В то же время, как указывает заказчик, ГУП «Башавтотранс» РБ вправе по своему усмотрению устанавливать требования об объекте закупки.

Предметом закупки № 32312400629 является поставка запасных частей для транспортных средств марки FORD TRANSIT.

Согласно пп.б п.3 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать

слова "(или эквивалент)", за исключением случаев: закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Между тем, Комиссия отмечает, в Закупочной документацией не устанавливается обоснование/ссылка на предоставление участниками/претендентами закупки конкретного товара без возможности предоставления эквивалента.

Таким образом, Комиссия признает довод заявителя обоснованным (нарушение Заказчиком положений ч.6.1 ст.3, п.1 ч.10 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных, не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (от 31.05.2023 вх.№8418-ЭП/23) на действия заказчика — ГУП «Башкавтотранс» РБ при проведении закупки (извещение № 32312400629 размещено на сайте zakupki.gov.ru) на поставку запасных частей для транспортных средств марки FORD TRANSIT частично обоснованной.

2. Выдать Заказчику — ГУП «Башкавтотранс» РБ обязательное для исполнения предписание.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения