



**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

14.03.2022 № 8/2263

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Заявитель:**

ООО «Первый сетевой центр»  
115114, г. Москва,  
Шлюзовая набережная, д. 6,  
стр. 4, этаж 2, помещ. «В»

**Заказчик:**

АО «Кумертауское авиационное  
производственное предприятие»  
450078, РБ, г.Кумертау,  
ул.Новозаринская, 15, корпус А

**Электронная площадка:**

<http://etp.zakazrf.ru>

**РЕШЕНИЕ**

**по жалобе № ТО002/07/3-228/2022**

09.03.2022

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия в составе:

**Председателя Комиссии:**

– заместитель руководителя Управления  
Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

**Членов Комиссии:**

– начальник отдела антимонопольного контроля товарных  
рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике  
Башкортостан,

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

при участии от Заявителя – (директор),  
(доверенность от 21.02.2022); от Заказчика – (доверенность от  
02.11.2021),

рассмотрев жалобу ООО «Первый сетевой центр» от 16.02.2022 вх.  
№2052 на действия АО «КумАПП» при проведении аукциона в электронной  
форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего  
предпринимательства, 1617-2021-01342 поставка изделий SX-16 (извещение №  
32110931966),

0203343

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:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) поступила жалоба ООО «Первый сетевой центр» от 16.02.2022 вх. №2052 на действия АО «КумАПП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 1617-2021-01342 поставка изделий SX-16 (извещение № 32110931966).

Заявитель считает, что Заказчик неправомерно признал участника ООО «Первый сетевой центр» уклонившимся от заключения договора на поставку изделий SX-16 и просит устранить допущенные нарушения и восстановить права участника закупки.

Заказчик с жалобой не согласен, представлена письменная позиция от 22.02.2022 вх. №2377.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона №135-ФЗ 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

10.12.2021 на официальном Интернет-сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) Заказчик разместил извещение № 32110931966 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Дата начала срока подачи заявок – 10.12.2021.

Дата окончания подачи заявок – 20.12.2021.

Протокол рассмотрения первых частей заявок датирован 23.12.2021.

Протокол рассмотрения вторых частей заявок датирован 28.12.2021.

Протокол подведения итогов датирован 11.01.2022.

Единое положение о закупке государственной корпорации «РОСТЕХ» утверждено наблюдательным советом Государственной корпорации «РОСТЕХ» Протоколом от 18.03.2015 № 2 (далее – ЕПоЗ).

Документация о закупке по аукциону в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку изделий SX-16 утверждена председателем закупочной комиссии и размещена в ЕИС 10.12.2021 (далее – Документация).

Комиссия установила, что согласно протоколу подведения итогов от 11.01.2022 ООО «Первый сетевой центр» признано победителем закупки №32110931966.

Согласно п. 20 Извещения и п. 35 Информационной карты срок заключения договора составляет не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Таким образом, последним днем для заключения договора с победителем закупки является 31.01.2022.

В соответствии с п. 4.22.3 Документации, документ подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, должен быть предъявлен заказчику до момента заключения договора в сроки, предусмотренные п. 4.21.9. В случае непредоставления обеспечения исполнения договора в указанный срок, такое обеспечение должно быть предоставлено не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня до истечения предельного срока, указанного в п. 40 информационной карты.

Согласно п. 4.21.9 Документации лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику следующие документы:

(1) подписанный со своей стороны проект договора;

(2) обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с п. 42 информационной карты) в размере, порядке и форме, предусмотренными подразделом 4.22 с учетом, при необходимости, требований к выполнению антидемпинговых мероприятий;

(3) протокол разногласий в случае, предусмотренном п. 4.21.12

20.01.2022 Заказчиком был направлен проект договора, по условиям которого оплата поставляемой продукции должна осуществляться авансом в

размере 100% цены договора в течение 15-ти дней с момента заключения договора.

Как следует из пояснений Заказчика, 21.01.2022 специалистом АО «КумАПП» в адрес ООО «Первый сетевой центр» было направлено неподписанное и несогласованное дополнительное соглашение, как образец документа для ознакомления.

25.01.2022 Заявителем был размещен протокол разногласий №1 к Договору №2022.1098 и отклонен проект договора в связи с уточнением пункта «Порядок и сроки оплаты» Договора №2022.1098 по результатам проведения преддоговорных переговоров для целей улучшения условий исполнения Договора №2022.1098 для АО «КумАПП».

Комиссия отмечает, что ООО «Первый сетевой центр» в своем письме от 25.01.2022 №160 указало, что условие Заказчика об оплате поставляемой продукции авансом в размере 100% цены договора в течение 15-ти дней с момента заключения договора не позволяет в полной мере обеспечить однозначное толкование сторонами суммы осуществляемого платежа и просит провести переговоры по конкретизации и улучшению условий исполнения договора для АО «КумАПП» путем отмены авансового платежа и предоставлению рассрочки при оплате за поставляемую продукцию.

По мнению Заявителя, между Заказчиком и ООО «Первый сетевой центр» было достигнуто соглашение об улучшении условий исполнения договора для Заказчика и отмене аванса. Стороны пришли к соглашению не предоставлять аванс и соответственно обеспечить исполнение обязательств по договору. При этом результаты переговоров были зафиксированы в дополнительном соглашении, согласно которому оплата должна осуществляться в течение 15 рабочих дней после поставки изделий. Данное дополнительное соглашение Заявителем было получено от Заказчика 21.01.2022 по электронной почте.

27.01.2022 Заказчиком в адрес ООО «Первый сетевой центр» было направлено письмо №52-06-05/429-1001 (размещено в ЕИС 01.02.2022), где указано, что согласно п. 5.9 Проекта договора, поставщик в течение 5 (пяти) рабочих дней направляет покупателю подписанный со своей стороны проект договора и обеспечение исполнения договора.

Обеспечение исполнения договора может быть предоставлено:

- в виде безотзывной банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям, установленным в приложении 10 к Единому положению о закупке Государственной корпорации «Ростех» (размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru>);

- путем перечисления денежных средств заказчику, на следующие реквизиты, указанные в договоре.

Размер обеспечения договора устанавливается в размере аванса, предусмотренного настоящим Договором.

Условия оплаты указаны в спецификации к данному договору: Порядок и сроки оплаты: Оплата 100% в течение 15 рабочих дней с момента подписания договора обеими сторонами и предоставления Поставщиком надлежащего обеспечения исполнения договора согласно п. 5.9. договора».

Заказчик во время заседания комиссии пояснил, что утверждение Заявителя о достижении соглашения об улучшении условий исполнения договора для Заказчика и отмене аванса не верно. Дополнительное соглашение - документ, который вносит изменения в уже действующий и подписанный ранее договор. При первоначальном согласовании условий договора дополнительные соглашения оформлять некорректно, так как самого договора еще не существует. Указанное дополнительное соглашение было направлено менеджером без согласования с уполномоченными должностными лицами, по собственной инициативе как образец. В ответ на предложение о заключении дополнительного соглашения к договору о внесении изменений, Заказчиком было направлено письмо исх. № 5206-05/429-1001 от 27.01.2022 о необходимости предоставления обеспечения исполнения договора и подписания договора на ЭТП, в редакции, размещенной в составе документации о закупке по проведенному аукциону.

В том случае если договор изменен настолько, что это влияет на условия, имеющие существенное значение, и есть основания полагать, что при первоначальном предложении заключить договор на измененных условиях состав участников был бы иным и (или) победителем могло быть признано иное лицо, такое изменение условий может быть квалифицировано как обход требований ст. 17 Закона о защите конкуренции. Соглашение, которым внесены изменения в договор, в данном случае будет считаться ничтожным на основании ч. 1, 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции, п. 2 ст. 168, п. 8 ст. 448 ГК РФ (п. 41 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2).

С учетом данных обстоятельств, Заказчиком проведена закупка, соответствующая требованиям Закона о закупках и ЕПоЗ.

Таким образом, Заказчик запросил ООО «Первый сетевой центр» направить обеспечение исполнения договора в сумме аванса до 31.01.2022 и подписать Договор выложенный на <http://223etp.zakazrf.ru/>.

04.02.2022 проект договора отклонен ООО «Первый сетевой центр» по причине того, что преддоговорные переговоры проведенные согласно Положению должны быть зафиксированы в виде согласованной редакции проекта договора и должны быть учтены лицом, с которым заключается договор.

10.02.2022 Заказчик признал ООО «Первый сетевой центр» уклонившимся от заключения договора, поскольку договор, направленный для подписания посредством ЭТП победителю закупки, был отклонен им два раза: 25.01.2022 и 04.02.2022. Обеспечение исполнения договора, согласно требованиям документации о закупке, победителем Заказчику не представлено.

Комиссия учитывает, что включение в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением от заключения договора осуществляется Федеральной антимонопольной службой, а не Заказчиками, осуществляющими закупки в рамках Закона о закупках.

АО «КумАПП» не общалось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан о включении участника ООО «Первый сетевой центр» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия отмечает, что согласно п. 20.4.1 Положения после определения лица, с которым заключается договор, в том числе при проведении закупок, участниками которых могут быть только субъекты МСП, заказчик, организатор закупки вправе провести с ним преддоговорные переговоры в отношении положений проекта договора, кроме случаев, когда проведение преддоговорных переговоров является обязательным. Преддоговорные переговоры проводятся с учетом норм настоящего подраздела, норм правовых актов Корпорации.

В соответствии с п. 20.4.3 Положения преддоговорные переговоры могут быть проведены по следующим аспектам:

(1) снижение цены договора без изменения объема закупаемой продукции;

(2) увеличение объема закупаемой продукции не более чем на 10% (десять процентов) без увеличения цены договора;

(3) улучшение условий исполнения договора для заказчика (сокращение сроков исполнения договора (его отдельных этапов), отмена или уменьшение аванса, предоставление отсрочки или рассрочки при оплате, улучшение характеристик продукции, увеличение сроков и объема гарантии);

(4) уточнение сроков исполнения обязательств по договору, в случае если договор не был подписан в планируемые сроки в связи с рассмотрением жалобы в порядке раздела 22 Положения, в связи с административным производством, с судебным разбирательством, с необходимостью соблюдения корпоративных требований по заключению договора (п. 20.1.3 Положения);

(5) включение условий, обусловленных изменениями законодательства или предписаниями органов государственной власти, органов местного самоуправления;

(6) уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в извещении, документации о закупке и заявке лица, с которым заключается договор, при условии, что это не меняет существенные условия договора, а также условия, являвшиеся критериями оценки;

(7) уточнение условий договора в случае заключения договора при проведении неконкурентной закупки;

(8) в случае уменьшения объема закупаемой продукции с пропорциональным уменьшением цены договора исходя из цены единицы продукции.

Согласно п. 20.4.4 Положения преддоговорные переговоры, направленные на изменение условий заключаемого договора, которое ведет к ухудшению условий договора для заказчика, запрещаются.

В соответствии с п. 20.4.5 Положения результаты преддоговорных переговоров фиксируются в виде согласованной редакции проекта договора и должны быть учтены при формировании проекта договора.

Согласно п. 4.21.6 Документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, формируется заказчиком путем включения в проект договора, включенного в состав извещения, документации о закупке:

1) условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в том числе предложений в отношении предмета закупки, подготовленных в соответствии с требованиями к описанию продукции, установленными в извещении, документации о закупке (Техническое предложение (форма 2)), и являющихся критериями оценки; при этом указание страны происхождения поставляемого товара осуществляется на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор;

2) встречных предложений победителя закупки (лица, с которым заключается договор) по проекту договора в случае, если такие предложения допускались извещением, документацией о закупке (п. 25 Информационной карты) и были приняты заказчиком;

3) реквизитов победителя закупки (лица, с которым заключается договор);

4) цены каждой единицы продукции, которая определяется как произведение начальной (максимальной) цены каждой единицы товара, работы, услуги, указанной в документации о закупке, на коэффициент изменения НМЦ по результатам проведения закупки, определяемый как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на НМЦ;

5) условий, по которым было достигнуто соглашение по итогам преддоговорных переговоров (при их проведении);

б) условий, по которым было достигнуто соглашение по итогам направления и рассмотрения протокола разногласий в соответствии с п. 4.21.12.

Комиссия установила, что при проведении данной закупки (извещение № 32110931966) Заказчиком было установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора:

- в электронной карточке извещения на ЭТП,
- в п.37 информационной карты (раздела 6 документации о закупке),
- в проекте договора (пункты 5.8 и 5.9).

Комиссия отмечает, что дополнительное соглашение было подписано только со стороны ООО «Первый сетевой центр» и Заказчиком не был направлен подписанный экземпляр, а отправлено только образец дополнительного соглашения для ознакомления.

Заявителем не было предоставлено обеспечение исполнения договора.

Довод Заявителя о том, что между ним и Заказчиком в ходе преддоговорных переговоров были достигнуты соглашения об отмене авансового платежа Комиссия считает несостоятельным, поскольку Заказчик отрицает достижения согласия между ним и ООО «Первый сетевой центр» поскольку преддоговорные переговоры направлены на улучшение условий исполнения договора для заказчика (сокращение сроков исполнения договора (его отдельных этапов), отмена или уменьшение аванса, предоставление отсрочки или рассрочки при оплате, улучшение характеристик продукции, увеличение сроков и объема гарантии).

Комиссия отмечает, что Заявитель не доказал, что предложенное им условие об отмене авансового платежа для ООО «Первый сетевой центр»

улучшает условия исполнения договора для Заказчика, о чем свидетельствует письменная позиция АО «КумАПП», согласно которой Заказчик готов заключить договор только на тех условиях, которые прописаны в проекте договора.

Кроме того, согласно 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.

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 и в соответствии с положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Первый сетевой центр» от 16.02.2022 вх. №2052 на действия АО «КумАПП» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 1617-2021-01342 поставка изделий SX-16 (извещение № 32110931966) необоснованной.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Республики Башкортостан.