



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-498/2024

г. Екатеринбург

26.02.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту — Комиссия) в составе:

*,
*,
*,

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

- заказчика в лице АО «Уралтрансмаш» — *,
- заявителя в лице ООО «НПО «СОЛИД» — *, *, *, *

рассмотрев жалобу ООО «НПО «СОЛИД» (вх. № 3019/24 от 15.02.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Уралтрансмаш» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту — Закон о закупках) при проведении закрытого конкурса в электронной форме одноэтапного на 2106-2023-02400 поставку горизонтально-расточного ОЦ (извещение № 32313110250) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту — Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «НПО «СОЛИД» (вх. № 3019/24 от 15.02.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Уралтрансмаш» Закона о закупках при проведении закрытого конкурса в электронной форме одноэтапного на 2106-2023-02400 поставку горизонтально-расточного ОЦ (извещение № 32313110250), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчиком неправомерно было принято решение об отклонении заявки ООО «НПО «СОЛИД» от участия в процедуре закрытого конкурса в электронной форме № 32313110250 по причине несоответствия заявки требованиям извещения.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, просил признать жалобу необоснованной.

Согласно 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 установленных 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 (далее по тексту — заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, 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 № 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.

Согласно ч. 20 ст. 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 настоящего Федерального закона.

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 по тексту — Положение о закупках).

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 ч.ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Единое положение о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупках), утвержденное Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18 марта 2015 г. №2) (в редакции от 28 декабря 2023 № 15).

20.12.2023 г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение № 32313110250 на 2106-2023-02400 поставку горизонтально-расточного ОЦ.

Начальная (максимальная) цена договора – 5 680 000,00 дол.

30.01.2024 г. состоялась процедура рассмотрения заявок на участие в закупочной процедуре, по ее итогам составлен Протокол № 230144801423-01 от 30.01.2024 г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

Согласно указанному протоколу заявка участника с идентификационным номером № 86280 (ООО «НПО «СОЛИД»)) была признана несоответствующей требованиям Документации и отклонена на основании:

«Отказать в допуске к участию в закупке. На основании п. 12.8.11(3) Положения о закупке и п. 4.14.13 (3) Документации о закупке: несоответствие условий исполнения договора требованиям, установленным в извещении, документации о закупке (предоставление Участником встречных условий по порядку оплаты)».

Возражая относительно принятого Заказчиком решения, заявитель в своей жалобе указал, что предложенные условия оплаты со стороны участника улучшают условия исполнения договора и предоставляют отсрочку по оплате для Заказчика.

В силу ч. 2 ст. 3.5 Закона о закупках закрытая конкурентная закупка осуществляется в порядке, установленном статьей 3.2 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

На основании ч. 10 ст. 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно п. 6 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

б) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

В соответствии с пп. 12 п. 12.3.6 Положения о закупках документация о закупке должна содержать следующие сведения:

(12) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Согласно п. 10.7.4. Положения о закупках при проведении закупки способом конкурс, запрос предложений / тендер **может** выделяться перечень условий проекта договора, в отношении которых участники процедуры закупки вправе дать встречные предложения (вплоть до предложения встречного проекта договора). В этом случае в документации о закупке должны быть отражены:

(1) перечень условий, в отношении которых допускаются встречные предложения, и требования к таким предложениям;

(2) указание, что иные условия проекта договора являются неизменными и встречные предложения по ним не допускаются;

(3) порядок описания участником процедуры закупки в своей заявке на участие в закупке предложений по условиям проекта договора, в отношении которых предусмотрена возможность подачи встречных предложений;

(4) указание на то, что предоставляемые участниками встречные предложения носят статус «желательных», и в случае, если заказчик не примет указанные предложения, договор будет заключен на условиях проекта договора, включенного в состав документации о закупке.

Таким образом, согласно Положению о закупках, участники закупки могут подать встречные предложения, при условии, что Заказчиком данный факт допускается положениями Документации.

Комиссией установлено, что п. 21 раз. 6 Информационной карты Документации установлено следующее:

Возможность предоставления встречных предложений по условиям договора	Не допускается
---	-----------------------

Согласно п. 2.3 Проекта договора Приложения № 1 к документации о закупке оплата по настоящему договору производится в российских рублях по курсу доллара США к рублю, установленному ЦБ РФ на день оплаты следующим образом:

- Заказчик производит авансирование в размере 80% от общей суммы договора (п. 2.1. Договора) в течение 20 дней после заключения настоящего договора и с учетом п.5.2 договора.

В случае, предусмотренном п.2.7 договора, оплата осуществляется только после уведомления Заказчика о реквизитах открытого отдельного банковского счета в ПАО «ПРОМСВЯЗЬБАНК»;

- окончательный расчет в размере 20% от общей суммы договора (п. 2.1. Договора) в течение 20 дней после подписания Сторонами товарной накладной по форме № ТОРГ-12 и Акта приемки оборудования по форме № КС-12 (по форме согласно Приложению № 5 к договору), Акта выполненных пусконаладочных работ и ввода Товара в эксплуатацию по форме согласно Приложению № 7 к договору.

При получении аванса Поставщик обязан не позднее 5 (пяти) календарных дней, считая со дня получения от Заказчика сумм оплаты в счет будущей поставки Товара, выставить Заказчику счет-фактуру на сумму полученного аванса, оформленной в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, НДС при этом определяется в соответствии с п.1 ст. 168 НК РФ.

Авансовые платежи засчитываются в счет оплаты Товара последовательно, с соблюдением принципа хронологии: в счет оплаты первой поставленной партии Товара засчитываются первые по времени получения авансовые платежи и так далее.

Не перечисление аванса вследствие неисполнения Поставщиком обязанности по открытию отдельного банковского счета в уполномоченном банке либо не предоставления обеспечения исполнения договора не является основанием для изменения сроков поставки Товара, либо для начисления штрафных санкций Заказчику.

Вместе с тем, заявка участника с идентификационным номером № 86280 (ООО «НПО «СОЛИД») в п. 1.1 Заявки (форма 2) относительно условий оплаты авансового платежа по договору содержала следующую информацию:

Оплата по настоящему договору производится в российских рублях по курсу доллара США к рублю, установленному ЦБ РФ на день оплаты следующим образом: - Заказчик производит авансирование в размере 20% от общей суммы договора в течение 20 дней после заключения настоящего договора, при предоставлении обеспечения в виде банковской гарантии, выданной в рублях РФ по курсу на дату выдачи банковской гарантии в размере 20% авансового платежа. - Заказчик производит авансирование в размере 40% от общей суммы договора в течение 10 дней после получения уведомления о готовности оборудования на завод-производителе (не ранее 5 мес. с даты подписания договора), при предоставлении обеспечения в виде банковской гарантии, выданной в рублях РФ по курсу на дату выдачи банковской гарантии в размере 40% авансового платежа. - Заказчик производит оплату 20% от общей суммы договора в течение 10 дней с даты подписания Сторонами товарной накладной по форме № ТОРГ-12 или УПД. - окончательный расчет в размере 20% от общей суммы договора в течение 20 дней после подписания Сторонами Акта приемки оборудования по форме № КС-12 (по форме согласно Приложению № 5 к договору), Акта выполненных пуско-наладочных работ и ввода Товара в эксплуатацию по форме согласно Приложению № 7 к договору.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что участник закупки с идентификационным номером № 86280 (ООО «НПО «СОЛИД») пренебрег положениями Документации и представил информацию о встречных условиях по порядку оплаты, несоответствующую требованиям положений конкурсной документации.

На основании вышеизложенного, у Заказчика имелись достаточные основания для принятия решения об отказе участнику в допуске к участию закупочной процедуре.

В силу п. 12.8.1 Положения о закупках ЗК отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

(1) непредоставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных извещением, документацией о закупке; нарушение требований извещения, документации о закупке к содержанию заявки;

(2) несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц, выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям извещения, документации о закупке;

(3) несоответствие предлагаемой продукции и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в извещении, документации о закупке;

(4) несоблюдение требований извещения, документации о закупке к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки на участие в закупке;

(5) несоответствие цены заявки требованиям извещения, документации о закупке, в том числе наличие предложения о цене договора (цене за единицу продукции), превышающей размер НМЦ;

(6) наличие в составе заявки недостоверных сведений.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что решение о признании заявки участника закупки с идентификационным номером № 86280 (ООО «НПО «СОЛИД») несоответствующей требованиям аукционной документации по основаниям, указанным в Протоколе № 230144801423-01 от 30.01.2024 г. Заказчика было принято правомерно.

В данных действиях Заказчика нарушений Закона о закупках не выявлено.

Доказательств обратного Комиссии не представлено.

Следует отметить, что процедура торгов по своей правовой природе является публичной офертой, которая в соответствии с ч. 1 ст. 435 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) представляет собой предложение, которое должно быть достаточно определенным и содержать существенные условия договора, определяемые в том числе закупочной документацией.

Размещение на официальном сайте извещения электронного аукциона является публичной офертой в соответствии с ч. 2 ст. 437 ГК РФ, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в закупочной процедуре рассматривается в качестве акцепта оферты.

Согласно ч. 1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. При этом акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Ввиду чего, подавая заявку на участие в закупке, ООО «НПО «СОЛИД» согласился со всеми условиями, установленными в документации.

Кроме того, ООО «НПО «СОЛИД» вправе был обжаловать в установленном законом порядке (до окончания срока подачи заявок на участие в закупочной процедуре) спорные положения аукционной документации, однако данным правом не воспользовался. При этом, подав заявку на участие в данной закупочной процедуре, заявитель фактически акцептовал оферту тем самым конклюдентно принял все условия аукциона в электронной форме, объявленные заказчиком, в связи с чем презюмируется, что условия проведения конкурентной процедуры ему ясны и понятны.

Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «НПО «СОЛИД» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице АО «Уралтрансмаш» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице АО «Уралтрансмаш», оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*