

ООО «ПТЛайнер»

а/я № 30, 199406

АО «ОТС»

4-ый Добрынинский пер., д. 8,

Москва, 119049

ОАО «ПпП»

Крестовский пр., д. 23, литера А, Санкт-Петербург, 197110

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-212/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПТЛайнер» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

03.04.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <.....>, представители ООО «ПТЛайнер», ОАО «ПпП» и АО «ОТС» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом, рассмотрев жалобу ООО «ПТЛайнер» от 15.03.2018 № 2, на действия (бездействие) заказчика ОАО «ПпП», оператора электронной площадки АО «ОТС» при проведении аукциона на право заключения договора на поставку нерудных материалов (с учетом доставки поставщиком): щебень гранитный марки 1200 фр. 20-40 мм; отсев гранитный розовый (извещение № 31806133615), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ПТЛайнер» (далее - Заявитель) от 15.03.2018 № 2 на действия (бездействие) заказчика ОАО «ПпП» (далее — Заказчик), оператора электронной площадки АО «ОТС» (далее — Оператор, ЭТП)

при проведении аукциона на право заключения договора на поставку нерудных материалов (с учетом доставки поставщиком): щебень гранитный марки 1200 фр. 20-40 мм; отсев гранитный розовый (извещение № 31806133615) (далее — Аукцион, Жалоба).

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 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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.

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 своей деятельности Заказчик руководствуется положением о закупке (утверждено Решением совета директоров ОАО «ППП» протоколом № 3 от 27.02.2017) (далее — Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

13.02.2018 в ЕИС размещено извещение, документация об аукционе (далее – Извещение, Документация).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, Документацией, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

-
-

- Извещение о проведении Аукциона, Документация размещены в ЕИС — 13.02.2018;
- Начальная (максимальная) цена договора — 1 834 392,0 рублей;
- Дата окончания подачи заявок — 06.03.2018;
- Дата проведения Аукциона — 07.03.2018;
- На участие в Аукционе подано 2 заявки, допущено 2 заявки;
- Договор № 156139 заключен 12.03.2018 с ООО «АСК» по цене 1 770 000,00 рублей.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Рассмотрев представленные материалы, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

Из Жалобы следует, что Заказчиком, Оператором при проведении Аукциона нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Оператором неправомерно принято ценовое предложение ООО «АСК», поступившее вне временных рамок, установленных Документацией для подачи очередного ценового предложения;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение согласно которому договор по результатам Аукциона может быть заключен ранее срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно письменным пояснениям, Оператор, Заказчик с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Оператор, Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Оператором неправомерно принято ценовое предложение ООО «АСК», поступившее вне временных рамок, установленных Документацией для подачи очередного ценового предложения.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 3 Положения о закупке. Согласно пункту 10 раздела 2 Документации «Шаг аукциона» составляет от 0,5 процента до 5 (пяти) процента начальной (максимальной) цены договора. В течение 10 минут с момента завершения аукциона любой участник аукциона вправе подать предложение о цене договора не ниже чем последнее предложение о минимальной цене договора на аукционе независимо от «шага аукциона». Победитель открытого аукциона в электронной форме - участник, предложивший наименьшую цену договора. Время ожидания ценовых предложений – 10 минут.

Вместе с тем, согласно представленным на заседании Комиссии ФАС России протоколам от 07.03.2018 № U4296298-7637058-3, № U4296298-7637058-2, № U4296298-7637058-1 Заявителем в 15 часов 23 минуты подано последнее ценовое предложение, при этом в 16 часов 29 минут Оператором принято очередное ценовое предложение от участника закупки ООО «АСК», то есть спустя 1 час 3 минуты.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Оператором неправомерно принято ценовое предложение ООО «АСК» в нарушение порядка проведения Аукциона, установленного пунктом 10, раздела 2 Документации.

Исходя из системного толкования Закона о закупках, в том числе статей 3 и 4 Закона о закупках, ответственность за нарушение порядка проведения закупки товаров, работ, услуг несет Заказчик.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение согласно которому договор

по результатам Аукциона может быть заключен ранее срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

Пунктом 10 раздела 2 Документации установлено, что срок подписания договора не позднее 10 (десяти) дней со дня подписания заказчиком протокола о результатах закупки.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, итоговый протокол подписан и размещен 07.03.2018. При этом договор на поставку нерудных материалов (с учетом доставки поставщиком): щебень гранитный марки 1200 фр. 20-40 мм; отсев гранитный розовый заключен 12.03.2018.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что сокращение срока заключения договора по результатам проведения закупки, не

учитывающего закрепленной в Законе о закупке, Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Таким образом, заключение Заказчиком договора ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС протокола о проведении Аукциона нарушает часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

3. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Согласно в пункту 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком, не установлены конкретные даты представления разъяснений положениям Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 5.1 Документации в Аукционе может принять участие любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, получившие аккредитацию на электронной торговой площадке, указанной в информационной карте Документации (далее — Информационная карта), срок истечения которой составляет более одного месяца.

Вместе с тем, согласно подпункту 9 пункта 30 Информационной карты (Раздел 2 Документации), участник закупки должен соответствовать условиям отнесения лица к субъектам малого предпринимательства, установленным в статье 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», социально ориентированные некоммерческие организации (за исключением социально ориентированных некоммерческих организаций, учредителями которых являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации или муниципальные образования), осуществляющие в соответствии с учредительными документами виды деятельности, предусмотренные пунктом 1 статьи 31.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Согласно пункту 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об

особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее — Постановление № 1352, Положение).

Перечень заказчиков, в отношении которых применяется Постановление 1352, установлен пунктом 2 Постановления № 1352.

Согласно абзацу «б» пункта 4 Положения, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, торгов, иных способов закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

При этом, в соответствии с пунктом 8 Положения, для проведения торгов, иных способов закупки, предусмотренных положением о закупке, участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства заказчики обязаны утвердить перечень.

Согласно пункту 10 Положения Заказчик размещает перечень в ЕИС, а также на сайте заказчика в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Вместе с тем, согласно информации, размещенной в ЕИС, Заказчиком на момент размещения извещения о проведении Аукциона не размещен перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется только с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, у Заказчика отсутствовали правовые основания для проведения закупки исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Аукциона о наличии статуса субъекта малого и среднего предпринимательства, что противоречит пункту 3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «ООО «ПТЛайнер» (ИНН: 7816546622, ОГРН: 1127847485897) от 15.03.2018 № 2 на действия (бездействие) заказчика ОАО «ПпП» (ИНН: 5045061877, ОГРН: 1175022006202), оператора электронной площадки АО «ОТС» (ИНН: 7708699893, ОГРН: 1097746252548), при проведении аукциона на право заключения

договора на поставку нерудных материалов (с учетом доставки поставщиком): щебень гранитный марки 1200 фр. 20-40 мм; отсев гранитный розовый (извещение № 31806133615) обоснованной.

- Признать в действиях ОАО «ПпП» нарушения части 1 статьи 2, пункта 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
- Не выдавать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, поскольку по результатам Аукциона заключен договор.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.04.2018 № 223ФЗ-212/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<.....>

Нкитина К.С.

8(499)755-23-23 (доб. 097-225)