

Заказчик:
МДОУ «Детский сад №19»

ул. Строителей, д. 22А, г. Кириши, Ленинградская область, 187110

Email: 59390@mail.ru

Заявитель:
ООО «Пятый элемент»

ул. Калинина, д. 46, офис 5, г. Волхов, Ленинградская область, 187403

Email: volhov@inbox.ru

РЕШЕНИЕ
по жалобе ООО «Пятый элемент»

«07» марта 2017 г.

г. Санкт-

Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению жалобы о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), созданная в соответствии с Приказом от 06.03.2017 № 83, в составе:

Коннова Г.Н.

- заместителя руководителя, председателя Комиссии;

Овезбердыева А.А. - начальника отдела контроля товарных рынков и рекламы, члена Комиссии;

Кругловой М.К. - специалиста-эксперта отдела контроля товарных рынков и рекламы, члена Комиссии;

Рябенко Г.О. - специалиста-эксперта отдела контроля инфраструктурных рынков и энергетики, члена Комиссии

в присутствии представителей заявителя - Общества с ограниченной ответственностью «Пятый элемент» Толстикова А.В. (доверенность б/н от 21.02.2017),

в присутствии представителя заказчика – Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад №19» <...> (распоряжение о назначении на должность заведующей МДОУ «Детский сад №19» от 20.12.2010 №18), <...> (нотариально заверенная копия приказа о приеме на работу от 14.10.2008),

рассмотрев, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Пятый элемент» (187403, Ленинградская область, г. Волхов, ул. Калинина, д. 46, офис 5 – ООО «Пятый элемент», Заявитель), на действия Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад №19» (187110, Ленинградская область, г. Кириши, ул. Строителей, д. 22А – МДОУ «Детский сад №19», Заказчик),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области (далее – Ленинградское УФАС России) поступила жалоба ООО «Пятый элемент» от 22.02.2017 вх. № 1388 на действия Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад №19» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки продуктов питания (мясо, птица, рыба, субпродукты, колбасные изделия) с марта по июнь 2017 года (извещение №31704761945).

Заявитель считает, что Заказчик нарушил принципы осуществления закупки, установленные Федеральным законом от 19.07.2011 №223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также ограничил конкуренцию, установив критерий оценки заявки «Географическая близость склада/места отгрузки товара участника к Объекту Заказчика».

Первый довод жалобы заключается в том, что Заказчик считает неправомерным пункт 6.3. «Документации о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки продуктов питания (овощи и фрукты) с марта по июнь 2017 год для нужд МДОУ «Детский сад №19», утвержденной заведующей МДОУ «Детский сад №19» Шитиковой А.Д. 07.02.2017 (далее – Документация), гласящий, что Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора, не возмещая участнику понесенные им расходы в связи с участием в процедуре закупки. По мнению Заявителя, такое положение нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, содержащиеся в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Вторым доводом жалобы Заявителя сводится к тому, что использование при оценке заявок такого критерия как «Географическая близость склада/места отгрузки товара участника к Объекту Заказчика» также нарушает вышеуказанные требования, поименованные в части 2 статьи 3 Закона о закупках.

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 настоящей статьей, 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. Таким образом, срок для подачи жалобы не пропущен.

Уведомлением от 28.02.2017 № 02/149 Ленинградским УФАС России жалоба Заявителя принята к рассмотрению.

До заседания Комиссии Заказчиком представлено письменное возражение на жалобу Заявителя, в котором Заказчик изложил свою позицию по доводам жалобы, заключающуюся в следующем.

Относительно первого довода Заявителя Заказчик поясняет, что рассматриваемая закупка в виде запроса предложений в электронной форме не является конкурсом, публичным конкурсом, аукционом по смыслу Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), в силу чего она не регулируется ГК РФ, что не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по заключению договора с победителем запроса предложений или иными участниками.

По второму доводу жалобы Заказчик указал, что место нахождения Заказчика

никак не влияет на расположение складов поставщика, не нарушает требований о равноправии, справедливости, отсутствии дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Критерий «Географическая близость склада/места отгрузки товара участника к Объектам Заказчика» установлен в пункте 6.1.3. (другие критерии) Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад №19 общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по познавательно-речевому развитию детей» (далее – Положение) и оценивается в совокупности с другими критериями оценки.

Таким образом, Заказчик считает жалобу Заявителя необоснованной.

Проанализировав представленные документы, правовую позицию Заявителя, Заказчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

В разделе 6.4. Положения указано, что Заказчик вправе на любом этапе отказаться от проведения запроса котировок, при этом Заказчик не возмещает участникам закупки понесенный ими реальный ущерб, упущенную выгоду, расходы и любые другие издержки, связанные с подготовкой к участию и участием в запросе котировок.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, Заказчик при закупках должен руководствоваться Конституцией Российской Федерации, ГК РФ, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 4 статьи 448 ГК РФ, Заказчик вправе отказаться от проведения торгов. При этом отказ от заключения договора противоречит части 5 статьи 10 ГК РФ, указывающей на добросовестность участников гражданских правоотношений, а также смыслу Закона о закупках, в соответствии с которым проводится закупка.

Довод Заказчика о том, что данная процедура не регулируется положениями ГК РФ признаны Комиссией несостоятельными, поскольку Заказчик является автономным учреждением и проводит закупку, действуя в соответствии с Законом о закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что пункт 6.3. Документации, указывающий на право Заказчика отказаться без объяснения причин от заключения договора, не возмещая участнику понесенные им расходы в связи с участием в процедуре запроса предложений в электронной форме, противоречит законодательству и Положению Заказчика. Вышеизложенное является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Рассмотрев второй довод жалобы Заявителя, Комиссия пришла к выводу о том, что включение в Документацию критерия оценки заявки «Географическая близость склада/места отгрузки товара участника к Объекту Заказчика» не противоречит Положению, поскольку пункт 6.1.3. Положения регламентирует возможность установления иных критериев в Документации, не поименованных в Положении. Установление данного критерия также не противоречит части 6 статьи 3 Закона о закупках, поскольку рассматриваемый критерий закреплен в пункте 13 Извещения о проведении запроса предложений, являющегося приложением к Документации Заказчика.

В пункте 7.2. раздела VII Положения указано, что Заказчик передает победителю

конкурса оформленный, подписанный и скрепленный печатью договор в течение пяти дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок (протокола рассмотрения заявок, если договор передается единственному участнику конкурса). В то же время, победитель конкурса (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения договора должен его подписать.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня такого размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Со дня направления уведомления о поступлении жалобы и до рассмотрения жалобы по существу торги приостанавливаются, а в этот период организатор торгов не вправе заключать договор. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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 пункте 6.1. Документации указано, что договор между Заказчиком и победителем запроса предложений в электронной форме должен быть заключен в течение 10 рабочих дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления предложения участников запроса предложений в электронной форме.

Таким образом, договор может быть заключен ранее, чем через 10 дней с момента подведения итогов закупочной процедуры.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ленинградского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком сокращен законодательно установленный десятидневный срок, до истечения которого договор не может быть заключен. Данные действия направлены на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке и является нарушением части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, а Положение о закупках, содержащее условие о заключении договора в течение 10 рабочих дней с момента размещения Заказчиком на официальном сайте Протокола о подведении итогов открытого запроса предложений, нарушает права участников гражданского оборота. В действиях Заказчика усматривается нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Пятый элемент» на действия Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад №19» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки продуктов питания (мясо, птица, рыба, субпродукты, колбасные изделия) с марта по июнь 2017 года (извещение №31704761945) обоснованной.
2. Признать действия МДОУ «Детский сад №19» нарушающими часть 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части сокращения законодательно установленного срока для обжалования действий заказчика.
3. Признать действия МДОУ «Детский сад №19» нарушающими часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившихся во внесении в Документацию положений, противоречащих законодательству РФ и Положению о закупках.
4. Не выдавать предписание об устранении нарушений в связи с ранее выданным.
5. Передать материалы жалобы должностному лицу Ленинградского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела по статье 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Г.Н. Коннов

Члены Комиссии:

А.А. Овезбердыев
М.К. Круглова
Г.О. Рябенко