

РЕШЕНИЕ

г. Брянск

Резолютивная часть решения оглашена «17» октября 2017г.

В полном объеме решение изготовлено «31» октября 2017г.

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: «...»

Члены комиссии: «...»

Рассмотрев дело № 3-28 по признакам нарушения ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» (243140, Брянская обл., г. Клинцы, ул. Парковая, дом 12) п.2 ч. 1 ст. 17 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

в отсутствие лиц, уведомленных надлежащим образом, заявлены ходатайства о рассмотрении дела в их отсутствие,

установила:

22.08.2017 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступило обращение гр. «...» вх. № 6412 от 22.08.2017г., содержащее сведения о нарушении законодательства ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» при проведении закупки способом запроса котировок на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034).

При рассмотрении сведений на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства установлено:

ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» осуществляет закупки товаров, работ, услуг в соответствии с Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Клинцовский хлебокомбинат», утвержденным Решением Совета директоров ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» Протокол от 18.05.2016г. № 1 (далее Положение о закупке).

1. 16.08.2017 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) опубликовано извещение о проведении запроса котировок на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034).

Согласно п.3 информационной карты закупки способом запроса котировок на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034) установлено, что заказчик, вправе запросить у участника закупки на момент подачи заявки, образцы-эталоны товара, сертификаты, ГОСТ, протоколы испытаний на безопасность и Спецификации (характеристика продукции) на поставляемые партии товара, подтвержденные печатью Поставщика.

При этом Положением о закупке такого условия не предусмотрено.

П.4 ст. 8.5. Положения о закупке «Порядок подачи котировочных заявок» установлено, что проведение переговоров между Заказчиком и участником процедуры закупки в отношении, поданной им котировочной заявки не допускается.

П.9 ст. 8.5. Положения о закупке «Порядок подачи котировочных заявок», установлено, что котировочная заявка подается в запечатанном конверте. Вскрытие конверта осуществляется на заседании котировочной комиссии.

2. П.12 ст. 8.6. Положения о закупке « Рассмотрение и оценка котировочных заявок», договор заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса ценовых котировок, по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении запроса ценовых котировок или в котировочной заявке участника процедуры закупки, с которым заключается договор в случае уклонения победителя в проведении запроса ценовых котировок от заключения договора.

Согласно документации о закупке потребностью заказчика является поставка муки пшеничной высшего сорта ГОСТ Р52189-2003 конкретного производителя ООО ТД «Мичуринская Мукомольная Компания».

Согласно п.3 информационной карты закупки № 31705429034, заказчиком предусмотрена возможность к поставке товара иного производителя в процессе исполнения договорных обязательств при согласовании с Заказчиком.

3. П.11 ст. 8.6. Положения о закупке « Рассмотрение и оценка котировочных заявок», договор должен быть заключен не позднее чем через десять рабочих дней со дня размещения в единой информационной системе о размещении заказов протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Согласно п. 10 информационной карты закупки № 31705429034, срок подписания победителем в проведении запроса котировок договора установлен не позднее чем через 10 (десять) дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

В действиях заказчика ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» установлены

признаки нарушения требований п.2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которым при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений, закупок, осуществляющихся в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, выразившиеся в установлении в документации о закупке преимущественных условий участия в торгах и условий о заключении договора, которые не дают возможность участникам закупки обжаловать действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган.

Приказом №281 от 11.09.2017 года в отношении ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» было возбуждено дело №3-28 по признакам нарушения п.2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Изучив материалы дела, представленные письменные пояснения, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссией установлено:

В соответствии с [частью 1 статьи 2](#) Федерального Закона от 17.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон 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.

В силу статьи 1 Закона о закупках, целью регулирования данного Закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами, в т.ч.: равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации по отношению к участникам закупки.

Установление условия в п.3 информационной карты закупки № 31705429034 о том, что заказчик вправе запросить у участника закупки на момент подачи заявки, образцы-эталон товара, сертификаты, ГОСТ, протоколы испытаний на безопасность и Спецификации (характеристика продукции) на поставляемые партии товара, подтвержденные печатью Поставщика, не предусмотрено Положением о закупках.

Доводы представителя ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» о законности требования у участника закупки на момент подачи заявки, образцов-эталонов товара, сертификатов, ГОСТ, протоколов испытаний на безопасность и спецификации (характеристика продукции) на поставляемые партии товара, подтвержденные печатью Поставщика (п. 3 информационной карты), в связи с возможной поставкой некачественной продукции, возможными срывами поставки муки, не принимаются, т.к. установление таких условий не предусмотрено Положением о закупке, приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции путем создания участнику закупки преимущественных условий участия в закупке, что запрещено п.2 ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Также не принимаются доводы представителя ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» о том, что при закупке муки пшеничной высшего сорта победителем может стать любой участник закупки, который предложил бы для поставки муку, произведенную на трех мелькомбинатах: ООО «Тулский комбинат хлебопродуктов», АО «Михайлов хлебопродукт», ООО Сабуровский комбинат хлебопродуктов», т.к.:

П.12 ст. 8.6. Положения о закупках, договор заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса ценовых котировок, по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении запроса ценовых котировок или в котировочной заявке участника процедуры закупки, с которым заключается договор в случае уклонения победителя в проведении запроса ценовых котировок от заключения договора.

Согласно извещению и документации о закупке потребностью заказчика является поставка муки пшеничной высшего сорта ГОСТ Р52189-2003 конкретного производителя ООО ТД «Мичуринская Мукомольная Компания».

П.3 информационной карты закупки № 31705429034, заказчиком предусмотрена возможность к поставке товара иного производителя в процессе исполнения договорных обязательств при согласовании с Заказчиком.

Установление условий в п.3 информационной карты закупки о возможности к поставке товара иного производителя в процессе исполнения договорных обязательств при согласовании с Заказчиком, не предусмотрено Положением о закупках, приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции путем создания участнику закупки преимущественных условий участия в закупке, что запрещено п.2 ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В п.11 ст.8.6 Положения о закупках, а также в п.10 информационной карты закупки (извещение № 31705429034) установлено условие о сроке подписания с победителем в проведении запроса котировок договора не позднее чем через 10 (десять) дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

В силу статьи 1 Закона о закупках, целью регулирования данного Закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 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 названной 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, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, 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 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупке, документации о закупке срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

На основании 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 силу требований вышеуказанных положений действующего

законодательства, разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, должно обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам закупки.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Установление в Положении о закупке, документации о закупке срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, направлено против прав участников закупки, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции путем создания участнику закупки преимущественных условий участия в закупке, что запрещено с п.2 ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Как следует из представленных пояснений ОАО "Клинцовский хлебокомбинат", в п.11 ст. 8.2 Положения о закупках внесены изменения, предусмотрено заключение договоров не ранее 10 дней со дня размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок. Положение утверждено решением Совета директоров 09.10.2017, протокол № 4.

В рамках рассмотрения дела №3-28 проведен анализ состояния конкуренции при осуществлении закупки способом запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034).

По результатам проведения анализа состояния конкуренции, установлено следующее:

Временной интервал исследования определен периодом с 16.08.2017г. (дата начала подачи заявок) по 31.08.2017 (дата заключения договора по итогам закупки).

Предмет торгов (запроса котировок № 31705429034): является поставка муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат".

Состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в закупке: единственный участник ООО «Торговый дом «АгроТрейд» (Орловская обл., Урицкий р-он, п. Нарышкино, ул. Ленина, д. 102А, пом. 1), который признан соответствующий требованиям документации о закупке и выбран победителем.

На основании изложенного, комиссией Брянского УФАС России по рассмотрению дела №3-28 в действиях ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" установлено нарушение п.2 ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, согласно которому при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, выразившиеся в установлении в документации о закупке преимущественных условий участия в закупке, в установлении в документации о закупке условий о заключении договора, которые не дают возможность участникам закупки обжаловать действия (бездействия) организатора закупки, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1,2 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Решила:

1. Признать в действиях ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в установлении в документации о закупке преимущественных условий участия в закупке, в установлении в Положении о закупке, документации о закупке условий о заключении договора, которые не дают возможность участникам закупки обжаловать действия (бездействия) организатора закупки, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган.

2. Предписание ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» о прекращении нарушения п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» не выдавать, т.к. по результатам закупки заключен договор, в Положение о закупках внесены изменения, предусмотрено заключение договоров не ранее 10 дней со дня размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Председатель комиссии:

Члены комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.