

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80 e-mail:
to30@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ №27-НТ-04-17

по делу о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

27 апреля 2017 г. г. Астрахань

Комиссия Астраханского УФАС России (далее — Управление) по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», созданная приказом руководителя Астраханского УФАС России от 27.01.2015 №31-п (далее – Комиссия), в составе:

председатель комиссии:

<...> П.Л. - заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Управления;

члены комиссии:

<...> М.В. – начальник отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<...>а А.С. - специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий Управления,

в присутствии:

представителя Каспийского филиала ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» (далее — Заявитель) (ИНН 7707274249, ОГРН 1027739737321; юридический адрес: 125993, г. Москва, ул. Петровка, д. 3/6, строение 2; местонахождение данного филиала: 414016, г. Астрахань, ул. Водников, д. 22) <...> (доверенность № 28/КФ от 11.01.2017),

а также представителей АО «ТЭЦ-Северная» (далее — Общество, Организатор

закупки) <...> (Доверенность № А-045 от 26.04.2017) и <...>. (Доверенность № А-046 от 26.04.2017),

рассмотрев жалобу Каспийского филиала ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» (414014, г. Астрахань, ул. Набережная Приволжского Затона, 14 а) на действия организатора закупки - АО «ТЭЦ-Северная» (ИНН 3018013285; ОГРН 1023000847924; местонахождение: 414042, г. Астрахань, ул. Мосина, 1) при организации и проведении запроса предложений на право заключения договора на проведение подводно-технических работ по очистке водоприёмного колодца водозаборного сооружения береговой насосной станции АО «ТЭЦ-Северная» г. Астрахань (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31705001340) (вх. № 3632 от 19.04.2017), на основании ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Астраханское УФАС России 19.04.2017 поступила жалоба Каспийского филиала ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» (далее - Заявитель) на действия АО «ТЭЦ-Северная» при организации и проведении запроса предложений на право заключения договора на проведение подводно-технических работ по очистке водоприёмного колодца водозаборного сооружения береговой насосной станции АО «ТЭЦ-Северная» г. Астрахань (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31705001340) (далее – Запрос предложений).

По мнению Заявителя, Организатором процедуры нарушен порядок организации и проведения Запроса предложений.

Представитель Организатора закупки возражал против удовлетворения доводов, изложенных в жалобе Общества, указав на отсутствие в действиях Заказчика признаков ограничения конкуренции при проведении Запроса предложений.

Комиссия, заслушав представителей сторон, а также изучив документы, представленные сторонами, установила следующее.

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона (заказчиков), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, 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.

АО «ТЭЦ-Северная» является самостоятельным юридическим лицом, которое в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках обязано совершать закупки в соответствии с правилами и общими принципами, установленным Законом о закупках.

Согласно частям 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки. 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.

Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «ТЭЦ-Северная» утверждено протоколом Совета директоров АО «ТЭЦ-Северная» от 21.02.2017 (с изм. от 02.03.2017) (далее – Положение о закупках) и размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт).

В соответствии с пунктом 5.1 Положения о закупках АО «ТЭЦ-Северная» может проводить закупки в форме открытого запроса предложений.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках определены основополагающие принципы закупки товаров, работ, услуг.

Одним из таких принципов является принцип информационной открытости закупки, который предполагает доступность для потенциальных участников закупки информации о закупке. Указанный принцип подразумевает обязательность предоставления участникам закупки документации о закупке, разъяснений положений документации о закупке.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте 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 на официальном сайте предусмотрено названным Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 этой же статьи.

11.04.2017 на официальном сайте Организатор закупки разместил извещение и документацию о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на проведение подводно-технических работ по очистке водоприёмного колодца водозаборного сооружения береговой насосной станции АО «ТЭЦ-Северная» г. Астрахань (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31705001340) (далее соответственно – Извещение,

Документация).

Пунктом 12 Инструкции участнику закупки Документации установлен перечень обязательных документов, которые должны входить в состав предложения участника закупки. Таким обязательным документом является, в том числе, «оригинал (либо нотариально заверенная копия) справки об отсутствии задолженности по уплате налогов и обязательных платежей (акт сверки по платежам в бюджетные и внебюджетные фонды), выданной налоговым органом не более 3-х месяцев назад» (пункт 12.6 Инструкции участнику закупки Документации).

Получение этого документа влечет временные затраты.

Так сроки и последовательность административных процедур (действий), осуществляемых Федеральной налоговой службой (далее – ФНС России), территориальными налоговыми органами и их должностными лицами, установлены Административным регламентом Федеральной налоговой службы по предоставлению государственной услуги по бесплатному информированию (в том числе в письменной форме) налогоплательщиков, плательщиков сборов и налоговых агентов о действующих налогах и сборах, законодательстве о налогах и сборах и принятых в соответствии с ним нормативных правовых актах, порядке исчисления и уплаты налогов и сборов, провах и обязанностях налогоплательщиков, плательщиков сборов и налоговых агентов, полномочиях налоговых органов и их должностных лиц, а также по приему налоговых деклараций (расчетов), утвержденным приказом Министерства финансов Российской Федерации от 02.07.2012 №99н (далее – Административный регламент).

Для подготовки соответствующих справок и выдачи их налогоплательщику для налогового органа Административным регламентом установлены следующие сроки, отсчет которых начинается со дня поступления в инспекцию ФНС России соответствующего письменного запроса:

- в течение 5 рабочих дней — для справок о состоянии расчетов (пункт 127);
- в течение 10 рабочих дней — для справок об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов (пункт 163).

В соответствии с пунктом 10.2 Положения «запрос предложений размещается не менее, чем за 5 рабочих дней до окончания срока подачи заявок».

При этом, Извещение размещено 11.04.2017 г. в 14 час. 36 мин., а срок окончания подачи заявок Организатор закупки установил 18.04.2017 г. 09 час. 00 мин. (время местное) (пункт 12 Извещения).

Учитывая то, что 15 и 16 апреля 2017 являются выходными днями в Российской Федерации, а также то требование, которое содержится в пункте 12.6 Инструкции участнику закупки Документации, фактический срок для подачи заявок на участие в данном запросе предложений составляет 4 рабочих дня.

Как следует из пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, сокращение числа хозяйствующих субъектов является признаком ограничения конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Организатора закупки, выразившиеся в сокращении срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, нарушают часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена

частью 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Кроме того, необходимо отметить, что согласно пункту 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Однако в нарушение данного положения Документация не содержит указанных сведений. Указанные действия Организатора закупки содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Что касается довода Заявителя о неправомерном отклонении его предложения, поданного в рамках рассматриваемой закупки, то Комиссия приходит к выводу о необоснованности такого довода в виду следующего.

Частью 7 статьи 45 Налогового кодекса Российской Федерации определено, что по предложению налогового органа или налогоплательщика может быть проведена совместная сверка уплаченных налогоплательщиком (за налогоплательщика) налогов. Результаты сверки оформляются актом, который **подписывается налогоплательщиком** и уполномоченным должностным лицом налогового органа.

Однако по итогам анализа заявки Заявителя Комиссия установила, что приобщенный в состав заявки акт совместной сверки расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам и процентам № 6999 от 17.04.2017, выданный МИФНС России №5 по Астраханской области, не подписан Заявителем, т.е. такой акт не подтверждает наличие либо отсутствие задолженности по налогам, сборам, пеням, штрафам и процентам. Данная правовая позиция подтверждается судебной практикой (Постановление Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 09.10.2007 по делу № А19-4187/07-24-Ф02-6451/07).

Таким образом, в связи с тем, что вышеуказанный акт не имеет юридической силы, Комиссия приходит к выводу о правомерности принятия решения закупочной комиссией Организатора закупки об отклонении предложения Заявителя, отраженного в протоколе Организатора закупки вскрытия конвертов с технической частью предложений участников закупки от 18.04.2017 № 10 (далее — Протокол).

Также необходимо отметить, что Документация не содержит положений, позволяющих определить, по состоянию на какое время необходимо представить в составе предложения участника закупки *«оригинал (либо нотариально заверенная копия) справки об отсутствии задолженности по уплате налогов и обязательных платежей (акт сверки по платежам в бюджетные и внебюджетные фонды)»* (пункт 12.6 Инструкции участнику закупки Документации). Из формулировки, содержащейся в пункте 12.6 Инструкции участнику закупки Документации - *«выданной налоговым органом не более 3-х месяцев назад»* - невозможно

определить, от какой именно даты участнику закупки надлежит отсчитывать 3 месяца: либо от даты размещения Извещения/Документации, либо от даты подачи предложения участника закупки и т.д.

Как следует из пункта 13 Документации, *«отсутствие в составе предложения участника закупки каких-либо документов, предусмотренных документацией о закупке и извещением о закупке, может являться основанием для отклонения предложения участника закупки»*.

По сути, спорное требование изложено в Документации таким образом, что допускает его неоднозначную (множественную) трактовку, в результате чего существует возможность у закупочной комиссии Организатора закупки субъективно принимать решение о принятии либо об отклонении предложения участника закупки.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции недопустимо при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений совершение действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Спорные положения сформулированы Заказчиком таким образом, что могут повлечь запрещенное частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции ограничение конкуренции при проведении запроса предложений.

Указанные действия Организатора закупки содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и частью 1 статьи 23 Федерального закона о защите конкуренции, и Закона о закупках, в обязательном порядке Организатор обязан устранить допущенных нарушений.

На основании вышеизложенного, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Каспийского филиала ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» на действия АО «ТЭЦ-Северная» при организации и проведении запроса предложений на право заключения договора на проведение подводно-технических работ по очистке водоприёмного колодца водозаборного сооружения береговой насосной станции АО «ТЭЦ-Северная» г. Астрахань (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31705001340) (вх. № 3632 от 19.04.2017) обоснованной в части.

2. Признать АО «ТЭЦ-Северная» нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать АО «ТЭЦ-Северная» предписание об устранении допущенного

нарушения.

4. Передать материалы, собранные в ходе рассмотрения жалобы Заявителя, должностному лицу Астраханского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии П.Л. <...>

Члены комиссии М.В. <...>

А.С. <...>а

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