

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 12/03-18.1-2016

«08» февраля 2016 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии: Ланцман Л. И. – заместитель руководителя

Кемеровского УФАС России;

Членов комиссии: Ананьевой Г. Н. – и.о. начальника

отдела ТЭК;

Наумовой В. В. – начальника отдела

ЖКХ, транспорта и связи;

Чубукова А. А. – начальника отдела

судебной и правовой работы;

Бердникова Е. А. – ведущего

специалиста-эксперта отдела ЖКХ,

транспорта и связи,

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии Кемеровского УФАС России,

при участии представителей по доверенности ООО «ТрансЭнергоСервис»:

- <...> (доверенность б\н от 03.02.2016 г.);

- <...> (доверенность б\н от 03.02.2016 г.),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Плюс» и материалы жалобы № 12/03-18.1-2016,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 341э от 29.01.2016 г.) ООО «Плюс» (далее – Заявитель) на действия Заказчика – Общества с ограниченной ответственностью «ТрансЭнергоСервис» (ИНН\КПП: 4253019987\42501001) (далее – Заказчик) при осуществлении закупки в форме

запроса предложений на право заключения договора на оперативно-диспетчерское управление и оперативно-техническое обслуживание подстанций и электрических сетей в электронной форме, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Запрос предложений) (Извещение 31603225079).

По мнению Заявителя, в нарушение требований, установленных законодательством РФ, Заказчиком в пункте 18 Закупочной документации установлен короткий срок заключения договора по результатам проведения Запроса предложений.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 01.02.2016 г. № 03/838 рассмотрение жалобы № 12/03-18.1-2016 было назначено на 08.02.2016 г. в 14 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено почтой, электронной почтой, а также посредством факсимильной связи в адрес Заказчика, Организатора Закупки (ООО «Тендерные Технологии») и в адрес Заявителя.

Согласно части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в связи с тем, что Заявитель был надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения жалобы №12/03-18.1-2016, Комиссия Кемеровского УФАС России сочла возможным рассмотреть данную жалобу в отсутствие Заявителя.

04.02.2016 г. Заказчиком совместно с мотивированным отзывом на жалобу, также были представлены материалы, касающиеся организации и проведения Запроса предложений.

08.02.2016 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель Заказчик просил признать жалобу ООО «Плюс» необоснованной, по следующим основаниям:

1. Заявителем в жалобе не обоснована возможность воспрепятствования ему в реализации права на обжалование действий Заказчика, а также не подтверждена какими-либо документами.
2. Заявитель не может быть признан надлежащим субъектом отношений по рассмотрению жалоб по нарушениям в сфере закупок отдельными юридическими лицами по смыслу требований, установленных Законом о защите конкуренции.
3. Заказчиком при проведении Запроса предложений не нарушены требования действующего законодательства в сфере закупок отдельными видами юридических лиц, а также положения Закона о защите конкуренции.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 12/03-18.1-2016, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ООО «ТрансЭнергоСервис» осуществляет регулируемые виды деятельности, в сфере электроснабжения, следовательно, относится к организациям, указанным в части 2 статьи 1 Закона о закупках, которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

21.01.2016 г. Заказчиком в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru> было размещено Извещение об осуществлении закупки в форме запроса предложений на право заключения договора на

оперативно-диспетчерское управление и оперативно-техническое обслуживание подстанций и электрических сетей в электронной форме (31603225079).

В соответствии пунктом 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Пунктом 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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 установленного 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.

Частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

При этом для реализации порядка рассмотрения жалоб, установленных пунктом 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, о рассмотрении, в том числе порядка организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, пунктом 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции расширен круг лиц, которые могут обжаловать действия заказчика, в том числе поименованы как иные лица (заявитель), права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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.

Данная норма нашла свое отражение в абзаце 1 пункта 13 Документации о

запросе предложений, утвержденной 21.01.2016 г. генеральным директором ООО «ТрансЭнергоСервис» (далее – Документация о Запросе предложений).

Пунктом 6 Документации о Запросе предложений установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, согласно которому заявка на участие в закупке должна содержать в том числе удостоверенные участником копии документов, подтверждающих соответствие участника требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Кроме того пунктом 13 Документации о Запросе предложений установлены требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия устанавливаемым требованиям, согласно которому участник закупки должен в том числе соответствовать требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся предметом закупок.

Вместе с тем Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что Заявителем не были представлены документы, подтверждающие их соответствие требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся предметом закупок.

Заказчиком также не были представлены доказательства отсутствия у ООО «Плюс» документов, подтверждающих их соответствие требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся предметом закупок.

Таким образом, Комиссия Кемеровского УФАС России не может сделать вывод об отсутствии у ООО «Плюс» возможности быть потенциальным участником Запроса предложений, следовательно не представляется возможным установить могли ли быть ущемлены или нарушены права или законные интересы ООО «Плюс» действиями Заказчика при осуществлении Запроса предложений.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к следующему выводу, в связи с недоказанностью отсутствия возможности у ООО «Плюс» быть участником Запроса предложений, ООО «Плюс» может являться потенциальным участником Запроса предложений, чьи интересы и права могли быть ущемлены или нарушены действиями Заказчика при осуществлении Запроса предложений, соответственно ООО «Плюс» имело право подать жалобу в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции на действия Заказчика при осуществлении Запроса предложений.

Законом о закупках установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг определенными категориями юридических лиц (далее - заказчики) и основные требования к ней.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках целями его регулирования являются, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Пунктом 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.

11.01.2016г. решением №03/1/16 единственного участника ООО «ТрансЭнергоСервис» утверждено Положение «О закупке товаров, работ и услуг для нужд ООО «ТЭС» (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 12.3 Положения о закупке договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор (далее по тексту – участник закупки, обязанный заключить договор), по результатам проведения закупки должен быть заключен Заказчиком в срок, предусмотренный документацией о закупке, но не позднее двадцати дней с момента публикации протокола, составленного по результатам закупки.

Кроме того абзацем 3 пункта 18 Документации о Запросе предложений установлено, что договор должен быть подписан победителем запроса предложений в срок не более 5 дней со дня подписания итогового протокола и предоставления проекта договора.

При этом 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 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, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

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

Вместе с тем, частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) настоящей статьи, направлено уведомление, не

вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам Запроса предложений, 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.

В силу требований 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).

Таким образом, в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства, разрабатываемое Заказчиком Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Учитывая изложенное, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика по установлению в Положении о закупке условий по которым договор с победителем по результатам проведения закупки должен быть заключен Заказчиком в срок, предусмотренный документацией о закупке, но не позднее двадцати дней с момента публикации протокола, составленного по результатам закупки, при этом не указывая, что договор по результатам закупки не может быть заключен ранее чем десять дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» со дня размещения таких сведений на сайте, противоречит требованиям, установленным частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Требование, о том, что договор должен быть подписан победителем запроса предложений в срок не более 5 дней со дня подписания итогового протокола и предоставления проекта договора, установленное Документацией о Запросе предложений, также противоречит требованиям, установленным частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того Комиссия Кемеровского УФАС России будет лишена возможности выдачи предупреждения о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения закупки.

Таким образом, Положение «О закупке товаров, работ и услуг для нужд ООО «ТЭС», утвержденное 11.01.2016г. решением №03/1/16 единственного участника ООО «ТрансЭнергоСервис», не обеспечивает соблюдение прав обжалования действий (бездействий) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке,

установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Законом о закупке Комиссия Кемеровского УФАС России.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Плюс» № 12/03-18.1-2016 обоснованной.
2. Признать ООО «ТрансЭнергоСервис» нарушившим требования статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Выдать ООО «ТрасЭнергоСервис» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации торгов.

Заместитель председателя комиссии:

Л.И. Ланцман

Г.Н. Ананьева

В.В. Наумова

Члены комиссии:

А.А. Чубуков

Е.А. Бердников

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение

трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.