

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 042/07/3-1601/2020

«09» октября 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя <...> – заместителя руководителя Кемеровского УФАС
председателя Комиссии: России;

<...> – начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> – начальника отдела топливно – энергетического
комплекса;

Членов Комиссии: <...> – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ,
транспорта и связи;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела топливно –
энергетического комплекса.

в присутствии: представителей АО «Кузбассэнерго»: <...> (по доверенности от 22.08.2018 б/н), <...> (по доверенности от 20.12.2018 № 68); представителя ООО «Петролеум Трейдинг» <...> (по доверенности от 17.07.2020 б/н), рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ООО «Петролеум Трейдинг» и материалы по жалобе 042/07/3-1601/2020,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. от 28.09.2020 № 6626э) ООО «Петролеум Трейдинг» (далее - Заявитель) на действия заказчика АО «Кузбассэнерго» (далее – Заказчик) при проведении маркетингового исследования на право заключения договоров поставки топочного мазута в октябре 2020г. (Закупка 6016-2020-ГО): Лот 1 - для нужд Томь-Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго»; Лот 2 – для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ»; Лот 3 – для нужд Барнаульская ТЭЦ-2 АО «Барнаульская генерация», извещение о проведении которого было опубликовано 21.09.2020 под № 32009508428 в единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru>.

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушаются требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Закона о защите конкуренции.

Уведомлением от 01.10.2020 № 03/8115 рассмотрение жалобы ООО «Петролеум Трейдинг» было назначено на 07.10.2020 в 14:10. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заказчика и Заявителя с предложением участвовать в заседании Комиссии в дистанционном режиме (посредством ВКС).

06.10.2020 в адрес Кемеровского УФАС России от АО «Кузбассэнерго» поступили материалы к рассмотрению жалобы № 042/07/3-1601/2020 и мотивированный отзыв на жалобу Заявителя.

07.10.2020 в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1601/2020, Комиссия, руководствуясь ч. 1 ст. 46 Закона о защите конкуренции, объявила перерыв. Рассмотрение жалобы ООО «Петролеум Трейдинг» было назначено на 09.10.2020 в 16:10.

09.10.2020 в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1601/2020, изучив имеющиеся материалы закупки, письменные возражения и пояснения Заказчика, Комиссия установила следующее.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий), 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 2 ст. 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является

закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кузбассэнерго», утвержденным Протоколом заседания Совета директоров АО «Кузбассэнерго» по итогам заочного голосования № 14/20 от 30.06.2020 (далее – Положение о закупках).

Поскольку специальных требований к порядку проведения неконкурентной закупки Закон о закупках не содержит, то на основании ч. 2 ст. 2, ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках порядок проведения и способы неконкурентной закупки подлежат регламентации в Положении о закупках.

Порядок проведения маркетинговых исследований подробно изложен в Положении о закупках, в котором установлены требования к маркетинговым исследованиям, в том числе порядок подготовки и осуществления закупки, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

21.09.2020 в ЕИС размещено извещение № 32009508428 о проведении маркетингового исследования на право заключения договоров поставки топочного мазута в октябре 2020г. (Закупка 6016-2020-ГО): Лот 1 - для нужд Томь-Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго»; Лот 2 – для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ»; Лот 3 – для нужд Барнаульская ТЭЦ-2 АО «Барнаульская генерация». Также в отношении данной закупки разработана и утверждена закупочная документация.

1) По мнению Заявителя, в закупочной документации и проекте договора не указан срок оплаты.

В соответствии с п. 1.8.2 Приложения № 2 к Положению о закупках условия оплаты указаны в проекте договора заказчика: стандартные условия оплаты – оплата в течение 45 дней с момента поставки/этапа выполнения работ/этапа оказания услуг (при проведении закупок только для субъектов малого и среднего предпринимательства – оплата в срок, установленный действующим законодательством).

В п. 5.3 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью закупочной документации указано, что Покупатель производит оплату Поставщику путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика, указанный в настоящем Договоре, в течение __ дней с момента фактического получения Товара Грузополучателем.

Таким образом, количество дней, в течение которых товар подлежит оплате, должно быть предложено участником закупки в письме о подаче оферты (приложение 3 к Закупочной документации).

2) По мнению Заявителя, срок поставки может истечь ранее, чем подпишется договор, в силу того, что срок подведения итогов – 16.10.2020, срок подписания договора – 20 дней, срок поставки – до конца октября.

Согласно п. 1.2 Закупочной документации сроки проведения процедуры закупки: с 21.09.2020 по 16.10.2020.

В соответствии с п. 8 уведомления о проведении маркетингового исследования, п. 7.2 Закупочной документации 25.09.2020 – дата окончания приема предложений, а 16.10.2020 – предельная дата подведения итогов закупки. Организатор закупки вправе, при необходимости, изменить срок подведения итогов закупки.

Согласно ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Принимая во внимание то, что организатор закупки вправе, при необходимости, изменить срок подведения итогов закупки, а также то, что ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках установлен максимальный срок заключения договора – 20 дней, следовательно Комиссия приходит к выводу о том, что срок поставки является реальным к исполнению до конца октября 2020 и не противоречит положениям законодательства о закупках

3) По мнению Заявителя, договор не содержит п. 2.2.2, 2.2.3, на основании которых покупатель может изменить срок поставки и количество, как указано в п. 10.6 договора.

Комиссией установлено, что ссылки на п. 2.2.2, 2.2.3 содержит п. 10.2 проекта договора, а сам проект договора не содержит в себе п. 2.2.2, 2.2.3. Отсутствие в проекте договора указанных выше пунктов является технической ошибкой и не влечет недействительности договора в целом, а также не нарушает прав и законных интересов участников закупки.

4) По мнению Заявителя, в закупочной документации содержится противоречие – заказчик указывает, что допускаются протоколы разногласий к договору, вместе с тем по методике оценки, участники, не набравшие 0,6 баллов – не допускаются, а если участник выразит несогласие с проектом договора путем отправки протокола разногласий, то он не сможет набрать более 0,5 балла согласно методике оценки.

В соответствии с п. 2 Уведомления о проведении маркетингового исследования, п. 2.2 Закупочной документации допускается наличие разногласий к прилагаемому проекту договора.

Вместе с тем, то обстоятельство, что несогласие с проектом договора влечёт снижение удельного веса по критерию выбора «Согласие участника с проектом договора поставки», не может быть расценено, как нарушающее права участников закупки либо ограничивающее конкуренцию в силу того, что данный критерий в

равной мере относится ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке.

5) Заявитель указывает на отсутствие в закупочной документации раздела «подписание договора».

Общие требования к процедуре порядка заключения договора установлены разделом 16 Положения о закупках.

Ввиду того, что ни Закон о закупках ни Положение о закупках не предусматривают включения в закупочную документацию раздела «Подписание договора», довод Заявителя не находит своего подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о том, что доводы Заявителя, изложенные в жалобе, основаны на неверном толковании Заявителем приведенных им в жалобе положений действующего законодательства и ошибочном их распространении на рассматриваемые правоотношения.

Руководствуясь ст. 17, ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Петролеум Трейдинг» на действия АО «Кузбассэнерго» при проведении маркетингового исследования на право заключения договоров поставки топочного мазута в октябре 2020г. (Закупка 6016-2020-ГО): Лот 1 - для нужд Томь-Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго»; Лот 2 – для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ»; Лот 3 – для нужд Барнаульская ТЭЦ-2 АО «Барнаульская генерация», необоснованной.

Заместитель председатель комиссии <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

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.