РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/04-18

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть объявлена 13 августа 2018 года.
Решение в полном объеме изготовлено 17 августа 2018 года.

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
- заместитель руководителя управления, Председатель Комиссии;
- начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии;
. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии;
рассмотрев дело, в отношении публичного акционерного общества «ТНС энерго Марий Эл» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившиеся в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, при проведении конкурентных процедур от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289,
в присутствии представителя заявителя, Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» в лице Управления федеральной почтовой связи Республики Марий Эл - филиала Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» -
в присутствии ответчика, публичного акционерного общества «ТНС энерго Марий Эл» -
в присутствии ответчика, общества с ограниченной ответственностью «Нова Принт» -

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 07.11.2017 поступила жалоба УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» на действия ПАО «ТНС энерго Марий Эл» при проведении открытого одноэтапного запроса предложений без предварительного квалификационного отбора с целью заключения договора на оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл (извещение на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу http://zakupki.gov.ru 31705649289 от 20.10.2017).
По результатам рассмотрения вышеуказанной жалобы Комиссией Марийского УФАС России принято решение прекратить рассмотрение жалобы, поскольку доводы, изложенные в жалобе УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России», не относятся ни к одному из оснований для обжалования

действий (бездействий) заказчика, перечисленных в части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).
При этом, по результатам изучения представленных документов Марийское УФАС пришло к выводу, что действия заказчика ПАО «ТНС энерго Марий Эл» содержат признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).
Приказом Марийского УФАС России от 31.01.2018 № 13 возбуждено дело в отношении ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «Нова Принт» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения при проведении конкурентных процедур от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289.
Однако, в ходе рассмотрения представленных ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «Нова Принт» документов и информации, Комиссией не установлены факты, свидетельствующие о заключении антиконкурентного соглашения между ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «Нова Принт» при проведении конкурентных процедур от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289.
Таким образом, Комиссией, в действиях ООО «Нова Принт» не установлен факт нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
В соответствии с частью 3 статьи 42 Закона о защите конкуренции, Комиссия вынесла определение о прекращении участия в рассмотрении дела № 02-10/04-18 в качестве ответчика ООО «Нова Принт».
Однако, в рамках рассмотрения дела № 02-10/04-18 были выявлены признаки нарушения ПАО «ТНС энерго Марий Эл» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, при проведении конкурентных процедур от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289.

В рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией Марийского УФАС России установлены следующие обстоятельства.
ПАО «ТНС энерго Марий Эл» (далее – заказчик) размещено извещение о проведении открытого запроса предложений в электронной форме от 26.09.2017 № 31705561767 на оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл.
Дата окончания подачи заявок – 04.10.2017 08:00.
Общий срок на подачу заявок составил **8 календарных дней**.
По результатам проведенной закупки заказчиком принято решение об отказе от проведения закупки в связи с изменением существенных условий запроса предложений на основании пункта 3.5.9 документации по запросу предложений и пункта 4.1.2 «Положения о проведении регламентированных закупок товаров, работ, слуг для нужд ПАО «ТНС энерго Марий Эл», который оформлен протоколом от 02.10.2017 № 10/1 заседания Центральной закупочной комиссии ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и опубликован на

официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) **04.10.2017 в 16:15**.
Между тем, в п. 3.7.2. документации о проведении закупки № 31705561767 указано, что заявки на участие в закупке принимаются **до 08 часов 00 минут 04.10.2017**, а согласно пунктам 3.8.1-3.8.3 заказчик (организатор закупки) **в 09 часов 00 минут 04.10.2017** обязан был начать рассмотрение поступивших заявок на участие в закупке, то есть к поданным в электронной форме заявкам в указанное время заказчику был открыт доступ в единую информационную систему и заказчик мог видеть ценовые предложения всех заявившихся лиц; вести протокол рассмотрения заявок, который надлежало разместить на официальном сайте не позднее, чем через 3 дня со дня подписания такого протокола.
Исходя из анализа заявок, представленных электронной торговой площадкой, лучшее ценовое предложение предоставил участник № 1 УФПС РМЭ - филиал «ФГУП «Почта России» в размере 5 389 020,00 руб. (дата подачи заявки 03.10.2017 14:44:27), участник № 2 ООО «Нова Принт» предложил 5 568 654,00 руб. (дата подачи заявки 03.10.2017 17:25:54). Цена за единицу составила 1,5 и 1,55 рублей соответственно.
В свою очередь, Заказчик, оказавшись от закупки на стадии рассмотрения заявок, объявил новую закупочную процедуру от 20.10.2017 г. № 31705649289, но уже не в электронной форме, а с подачей заявок на бумажном носителе.
Таким образом, отказавшись от указанной закупки в электронной форме, обладая конфиденциальными сведениями о готовности всех участников закупки предложить ту или иную цену на оказание соответствующих услуг, заказчик, руководствуясь подпунктом «г» пункта 5.1.1. Положения о закупках, 20.10.2017 размещает извещение о проведении открытого запроса предложений в бумажной форме № 31705649289 на предмет «Оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл».
Общий срок на подачу заявок составил **6 календарных дней**.
По результатам рассмотрения заявок на участие в закупке от 20.10.2017 № 31705649289 победителем объявлено ООО «Нова Принт» с ценой предложения - 5 261 760,00 руб. без НДС. Цена предложения ФГУП «Почта России» при этом составила - 5 320 189,83 руб. без НДС, что подтверждается протоколом от 27.10.2017 № 10/4, который размещен на официальном сайте 30.10.2017. Цена за единицу составила 1,45 и 1,466 рублей соответственно.
Договор между ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «Нова Принт» заключен 30.10.2017, то есть в день размещения итогового протокола.
Вышеуказанная информация представлена в табличном виде в Приложении № 2.
При этом, участник под №1 УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» не был допущен на процедуру вскрытия конвертов со ссылкой на то, что действующее Положение о закупках Заказчика не предусматривает публичность указанной процедуры.
При рассмотрении дела представители Управления федеральной почтовой связи Республики Марий Эл - филиал Федерального государственного

унитарного предприятия «Почта России» поддержали доводы, изложенные ранее. Кроме того, Управление федеральной почтовой связи Республики Марий Эл - филиал Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» считает, что в совокупности последовательные действия ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «Нова Принт» все-таки свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения. Указанные нарушения привели к ограничению количества потенциальных участников (в том числе ФГУП «Почта России») на право заключения договора на оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл.

Представители ПАО «ТНС энерго Марий Эл» пояснили, что в действиях общества отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства. Конкурентные процедуры от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289 проведены в соответствии с Положением о проведении регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и Законом о закупках.

Исследовав материалы настоящего дела, а также выслушав пояснения сторон, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что действия ответчика не соответствуют действующему законодательству и нарушают часть 1 статьи 17 Закон о защите конкуренции на основании следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе

предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.
Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 названной статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.
Перечень нарушений, указанных в пунктах 1 - 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.
При этом под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции). Признаки ограничения конкуренции установлены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).
При рассмотрении действий заказчика (организатора закупок) как на этапе организации закупок, так и при их проведении и заключении договоров, подлежит установлению не только наступление негативных последствий для конкуренции, но и возможность их наступления.
Подтверждением нарушения ПАО «ТНС энерго Марий Эл» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции являются следующие факты.
1. Отмена открытого запроса предложений в электронной форме от 26.09.2017 № 31705561767 на предмет оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл после даты окончания подачи заявок.
Исходя из представленных в материалы дела доказательств, формально, по итогам проведения закупки от 26.09.2017 № 31705561767, победителем должно было быть признано ФГУП «Почта России». При этом, Комиссия Марийского УФАС России находит несостоятельными доводы ответчика с силу следующего.
Согласно устным и письменным пояснениям представителей ПАО «ТНС энерго Марий Эл» поводом для отказа стало изменение существенных условий закупки в части изменения количества счетов на оплату энергоснабжения для доставки абонентам в месяц.
В частности, в рамках рассмотрения ПАО ГК «ТНС энерго» письмом от 22.03.2018 № ТНС-16-1968 (вх. № 23.03.2018 № 2841) представило письменные пояснения, из которых следует, что ПАО ГК «ТНС энерго», являясь единоличным исполнительным органом ПАО «ТНС энерго Марий Эл», осуществляет руководство текущей деятельностью общества, в рамках которой контролирует проведение закупок. В ходе мониторинга закупки № 31705561767 было установлено, что объем услуг (количество счетов на оплату) определен без учета формирующейся динамики увеличения количества

лицевых счетов, непосредственно влияющих на уровень потребности ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в количестве счетов на оплату, необходимых для доставки потребителем. С учетом фактических данных за 2017 год прирост количества счетов на оплату составляет 4 405,33 шт. С учетом данного значения прироста и первоначально определенного в момент организации закупки количества счетов на оплату объем услуг по доставке счетов должен составлять не менее 302 400 шт. в месяц. Указанное значение отражает реальную потребность ПАО «ТНС энрго Марий Эл» в услугах по доставке счетов. При этом, с учетом сложившейся динамики роста изменение ключевого показателя – объема услуг по доставке счетов является существенным. В связи с тем, что объем услуг непосредственно влияет на цену договора, и, следовательно, на цену единицы услуги, на стадии принятия организатором закупки заявок единственным законным действием, сохраняющим баланс интересов участников закупки, лиц, потенциально правомочных подать заявку, и ПАО «ТНС энерго Марий Эл», как организатора, в данном случае стала отмена процедуры закупки до окончания этапа принятия заявок и начала рассмотрения поступивших заявок.

Вместе с тем, по результатам изучения документации открытого запроса предложений в электронной форме от 26.09.2017 № 31705561767 установлено, что в таблице №1 «Место по оказании услуг по доставке извещений-квитанций» в третьем столбце указано не конкретное количество извещений-квитанций, подлежащих доставке абонентам, а ориентировочное, что само по себе предполагает возможную корректировку указанных объемов в ходе заключения либо исполнения договора и, с учетом положений пункта 8.11 Положения о закупках.

Кроме того, при проведении сравнительного анализа содержания двух закупок: отмененной закупки от 26.09.2017 № 31705561767 и закупки от 20.10.2017 № 31705649289 установлено, что рост количества подлежащих доставке извещений-квитанций составил 1 %, а колебание начальной максимальной цены договора в сторону увеличения - 0,37% от первоначально заявленных, предмет закупки остался неизменным (Приложение № 1).

В частности, согласно документации о закупке от 26.09.2017 № 31705561767 ориентировочное количество счетов на оплату составляло – 3 592 680 штук, а по закупке от 20.10.2017 № 31705649289 – 3 628 800 штук, то есть разница составила **36 120 штук**.

При этом, сразу же после отказа от проведения закупки от 26.09.2017 №31705561767 ПАО «ТНС энерго Марий Эл» заключает договор с ООО «Принтекс» (учредителем ООО «Принтекс» является Мокеичев А.Н., который также является учредителем ООО «Нова Принт») от 06.10.2017 №Р-054/2017 по доставке абонентам извещений-квитанций на оплату электроэнергии на территории муниципальных образований Республики Марий Эл со сроком оказания услуг до 06.11.2017. При этом, количество извещений по указанному договору составляло – 301 576 штук, что полностью покрывает разницу в количестве извещений, указанных в торгах от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289.

По результатам изучения документаций, установлены также незначительные изменения существенных условий договора, который должен был быть подписан по результатам проведения закупки от 26.09.2017 № 31705561767, который не содержит запрета на изменение объема и (или) цены закупаемых услуг при заключении или исполнении договора и не требует (не предоставляет возможность) в указанном случае от заказчика принять решение об отказе от проведения закупки, тем более на стадии рассмотрения заявок.

Более того, необходимо отметить, что снижение цены договора в рамках закупки №31705561767 составило 32% или 2 514 876,00 рублей (предложение ФГУП «Почта России»), то есть у заказчика была возможность в рамках образовавшейся экономии увеличить количество извещений, подлежащих доставке. Так, увеличение количества извещений в рамках вторых торгов составило – 36 120. Вместе с тем, вышеуказанная экономия позволяла Заказчику докупить еще 1 676 584,00 извещений (из расчета 1,50 рублей за извещение).

Однако, Заказчиком было принято решение отменить торги и провести новую закупку с начальной максимальной ценой за одно извещение – 2,17 рублей, что не отвечает принципам разумности и экономической обоснованности, поскольку в случае отсутствия заявок либо наличия одной заявки, Заказчик мог понести убытки в размере 2 431 296,00 рублей.

В силу пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются 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). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Оценивая имеющиеся в материалах дела доказательства, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о недобросовестности ПАО «ТНС энерго Марий Эл», выразившейся в отмене закупки от 26.09.2017 №31705561767 после окончания срока подачи заявок и открытия доступа к заявкам, с учетом, как предшествующего поведения ответчика, так и его последующих действий, что свидетельствует о нарушении требований части 1 статьи 1 Закона о закупках, статьи 3 Закона о защите конкуренции и пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

2. Сокращение сроков подачи заявок при проведении конкурентных процедур от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289.

В соответствии с пунктом 10.2.2. Положения о закупках ПАО «ТНС энерго Марий Эл» при открытом запросе предложений организатор закупки публикует извещение.

Официальная публикация осуществляется в единой информационной системе **в соответствии со статьей 4 Закона о закупках**. Если обществом закупается продукция, включенная в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, закупка которых

осуществляется в электронной форме, копия извещения публикуется на электронной торговой площадке. Документ, объявляющий об открытых процедурах, должен быть доступен неограниченному кругу лиц. Документ, объявляющий о закрытых процедурах, должен быть одновременно направлен всем приглашаемым, не менее чем двум участникам.

Согласно части 5 статьи 4 Законах о закупках в единой информационной системе при закупке 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 в единой информационной системе предусмотрено указанным Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 названной статьи.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках извещение о проведении конкурса или аукциона размещается в соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В Положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в Положении о закупке порядок закупки указанными способами (часть 3 статьи 3 Закона о закупках).

При таких обстоятельствах, законодатель, императивно регламентировав в части 2 статьи 3 Закона о закупках требование к сроку размещения извещения о проведений конкурса или аукциона не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе, предусмотрев также в части 3 статьи 3 Закона о закупках возможность существования иных (помимо конкурса или аукциона) способов закупки, конкретизация которых отнесена исключительно на усмотрение заказчика, без прямого указания на возможность установления иного срока размещения извещения о проведении закупочных процедур, отличных от конкурса и аукциона, и установил аналогичные требования к сроку размещения извещения в отношении иных (помимо конкурса или аукциона) способов закупки.

Вместе с тем, в рамках проведения закупок № 31705561767 (электронная форма) и № 31705649289 (бумажная форма) срок составлял - **8 и 6 дней соответственно**. При этом для подачи заявки необходимо совершить действия по ознакомлению с информацией о запросе предложений, подготовке документов, входящих в состав заявки в соответствии с

документацией о запросе предложений.
Кроме того, одним из требований к участию в запросе предложений стало представление заверенной копии выписки (или оригинал) из ЕГРЮЛ (ЕГРИП), полученной не ранее чем за 3 месяца до даты публикации извещения о проведении данной закупки, что является невозможным для участников торгов. В обычном порядке срок для получения выписки из ЕГРЮЛ равен пяти рабочим дням.
Учитывая вышеизложенное, указанные в Положении о закупке и в документации запроса предложений срок окончания подачи предложений - менее 20 дней с даты размещения извещения о проведении запроса предложений противоречит требованиям Закона о закупках.
Указанные выводы подтверждаются сложившейся судебной практикой и отражены в Определении Верховного суда Российской Федерации от 03.04.2017 №309-КГ17-1971.
Таким образом, срок подачи заявок при проведении запроса предложений в соответствии с пунктом 10.2.2. Положения о закупках, а также в соответствии с вышеуказанными нормами Закона о закупках должен составлять **не менее 20 дней**.
При этом, Комиссия Марийского УФАС России не может согласиться с доводами ответчика со ссылкой на подпункт 8 пункта 10.2.6 Положения о закупках в соответствии с которым сроки подачи заявок заказчик определяет самостоятельно при проведении каждого запроса предложений в силу того, что в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках именно в Положении о закупках должен быть прописан порядок проведения закупочной процедуры.
Вместе с тем, Положением о закупках ПАО «ТНС энерго Марий Эл», за исключением пункта 10.2.2. Положения, не предусмотрен минимальный срок для подачи заявок для участия в запросе предложений, в отличии от иных процедур, предусмотренных Положением.
Например, пунктами 10.6.1, 10.7.2 Положения о закупках ПАО «ТНС энерго Марий Эл» извещение о проведении конкурса, аукциона размещается в единой информационной системе в соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках, не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.
Таким образом, учитывая отсутствия в Положении установленного срока размещения извещения, а также наличие пункта 10.2.2. Положения, срок подачи заявок должен составлять не менее 20 дней.
3. Заключение договора по результатам закупочной процедуры от 20.10.2017 № 31705649289 с нарушением части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
В частности, в рамках рассмотрения настоящего дела установлено, что договор между ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «Нова Принт» заключен 30.10.2017, то есть в день размещения итогового протокола.
В соответствии со статьей 1 Закона о закупках целью регулирования названного 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.
Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.
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 указанной 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.
Таким образом, установление в закупочной документации срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупках и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, и заключение на основании указанной документации договора с победителем исключает возможность применения оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, и лишает обращение участников закупки с соответствующей жалобой юридического смысла.
Согласно 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, равно как и разработанная на его основе закупочная документация, не должны вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призваны обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.
Указанные выводы подтверждаются сложившейся судебной практикой и отражены в Определении Верховного суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384.
Согласно пункту 10.9.4 Положения о закупках «ТНС энерго Марий Эл» установлено, что договор по результатам проведенной процедуры закупки заключается в срок не позднее 30 рабочих дней с даты определения победителя закупки (признания соответствующей заявки единственного участника закупки).
В соответствии с пунктом 3.11.1 документации закупочной процедуры от 20.10.2017 № 31705649289 договор по результатам проведенной процедуры закупки заключается срок не более 20 рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора.
Таким образом, пункт 3.11.1 документации закупочной процедуры от 20.10.2017 № 31705649289 и пункт 10.9.4 Положения о закупках не соответствуют требованиям действующего законодательства, что влечет ущемление прав участников размещения заказов, препятствует им в реализации права на обжалование действий заказчика.
Заключив договор с ООО «Нова Принт» 30.10.2017 (то есть в день размещения итогового протокола), заказчик ПАО «ТНС энерго Марий Эл» фактически сократил установленный десятидневный срок, до истечения которого договор не может быть заключен, нарушив при этом требования части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
Таким образом, с учетом указанной нормы, договор мог быть заключен не ранее чем 10 ноября 2017 года, что привело бы к необходимости продления срока действия договора от 06.10.2017 №Р-054/2017, заключенного с ООО «Принтекс».
При этом, Комиссия Марийского УФАС России не может согласиться с доводами ответчика в соответствии с которыми указанные действия не могут быть квалифицированы по части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или *могут привести* к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В рассматриваемом случае, Комиссия Марийского УФАС России пришла к выводу, что действия ответчика по заключению договора ранее 10 дневного срока могли привести к ограничению конкуренции, в том числе в части невозможности выдачи предписания в случае признания жалобы ФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» обоснованной.
4. Отказ УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» в допуске к процедуре вскрытия конвертов.
Согласно материалам дела № 02-12/07-16 в рамках проведения торгов от 20.10.2017 № 31705649289 УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» письменно обращалось в ПАО «ТНС энерго Марий Эл» (исх. от 24.10.2017 № 6.7.11.1/3133) с просьбой присутствовать на вскрытии конвертов и рассмотрении заявок.
В ответ на вышеуказанное обращение ПАО «ТНС энерго Марий Эл» письмом

от 26.10.2017 исх. № 01-25/8354 отказало УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» присутствовать на процедуре вскрытия конвертов и рассмотрения заявок со ссылкой на то, что Положением о закупках и закупочной документацией на оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл (пункт 3.1) не предусмотрена возможность присутствия участников закупки в вышеуказанной процедуре, тем более лиц, от которых не поступали предложения на участие в названной закупке.

В рамках рассмотрения настоящего дела представителями общества было заявлено обратное, что подтверждается письмом от 13.08.2018 № 04-15/6947 (вх. № 8209 от 13.08.2018). Так, основной причина отказа УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» является то, что на момент подачи УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» соответствующего заявления с просьбой присутствовать на вскрытии конвертов и рассмотрении заявок и ответа на него УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» не была подана заявка на участие в закупке. УФПС РМЭ – филиал «ФГУП «Почта России» не обрело необходимый статус участника процедуры закупки для того, чтобы заявлять о наличии права присутствовать на процедуре оценки и рассмотрения заявок (процедура вскрытия конвертов).

Вместе с тем, необходимо отметить, что закупка от 20.10.2017 № 31705649289 по своей сути является конкурсом, который предусмотрен Положением о закупках. В соответствии с пунктом 10.6.1.16 указанного Положения вскрытие конвертов проводится в присутствии не менее двух членов конкурсной комиссии, либо на заседании комиссии, с возможным привлечением иных сотрудников организатора конкурса или третьих лиц. В любом случае, на этой процедуре имеют право присутствовать представители каждого из участников конкурса, своевременно представивших конкурсную заявку.

Более того, о возможности участниками закупки присутствовать на рассмотрении заявок свидетельствует информация в документации о закупке, в соответствии с которой заказчик проводит процедуру рассмотрения Предложений по адресу: г. Йошкар-Ола, ул.Й.Кырли, д.21.

Предоставление возможности присутствия на вскрытии и рассмотрении заявок в полной мере соответствует части 1 статьи 1 и части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что в совокупности вышеуказанные последовательные действия ПАО «ТНС энерго Марий Эл» свидетельствуют о наличии нарушения антимонопольного законодательства.

Указанные нарушения привели к ограничению количества потенциальных участников на право заключения договора на оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл.

Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, согласно которому по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится

с особенностями, установленными пунктом 10.9 названного Порядка, а именно проводится обзор рынка.
Для квалификации действий по статье 17 Закона о защите конкуренции не требуется проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов, достаточно определить временные, продуктовые и географические границы товарного рынка.
В соответствии с пунктом 11.3 Порядка с учетом изменений, внесенных Приказом ФАС России от 30.01.2015 № 3, составлен краткий обзор об исследовании товарного рынка.

Временной интервал исследования определен периодом с 26.09.2017 по дату подготовки краткого обзора. Предмет торгов определен как оказание услуг по доставке счетов на оплату энергоснабжения на территории муниципальных образований Республики Марий Эл.

На основании вышеизложенного, Комиссия Марийского УФАС по рассмотрению дела № 02-10/04-18 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о наличии в действиях публичного акционерного общества «ТНС энерго Марий Эл» нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, при проведении конкурентных процедур от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289.
Кроме того, Комиссия Марийского УФАС России считает необходимым выдать публичному акционерному обществу «ТНС энерго Марий Эл» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях публичного акционерного общества «ТНС энерго Марий Эл» нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, при проведении конкурентных процедур от 26.09.2017 № 31705561767 и от 20.10.2017 № 31705649289.
2. Выдать публичному акционерному обществу «ТНС энерго Марий Эл»

обязательное для исполнения предписание о прекращение нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении лица, допустившего нарушение.

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