

## **РЕШЕНИЕ**

**№ 194-ФАС52-02/16 (ж)**

**25 февраля 2016 года**

**г. Нижний Новгород**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

Гребнева Ю. Н. –председателя комиссии, заместителя руководителя,

Кудряшова Г.А. – члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Патокиной Н.Н. – члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Сильцова Р. О. – члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями, —

при участии:

от ОАО «Теплоэнерго»: Ж. С. А. (по доверенности от 13.07.15), Р. А. М. (члена закупочной комиссии), Ж.Д. Г. (члена закупочной комиссии), Л. А. И. (члена закупочной комиссии),

рассмотрела 25 февраля 2016 года в заседании комиссии жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стандарт-Юг» (ИНН 2624801460) на действия открытого акционерного общества «Теплоэнерго» при проведении открытого запроса котировок №001/16-ОЗК на право заключения договора на оказание услуг по поверке (калибровке) средств измерений, эксплуатирующихся на объектах ОАО «Теплоэнерго» в городе Нижний Новгород (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603232759), —

и установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Стандарт-Юг» (далее – заявитель, ООО «Стандарт-Юг») на действия открытого акционерного общества «Теплоэнерго» (далее – заказчик, ОАО «Теплоэнерго») при проведении открытого запроса котировок №001/16-ОЗК на право заключения договора на оказание услуг по поверке (калибровке) средств измерений, эксплуатирующихся на объектах ОАО «Теплоэнерго» в городе Нижнем Новгороде (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603232759) (далее – запрос).

При обращении в Управление ООО «Стандарт-Юг» сообщило, что ОАО «Теплоэнерго» намерено увеличить срок предоставления заявок, чем создало второму участнику преимущественные условия, в том числе путем доступа к информации, указав сумму коммерческого предложения заявителя.

ООО «Стандарт-Юг» считает, что заказчиком нарушена статья 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и Положение о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Теплоэнерго».

Заявитель в жалобе просит антимонопольный орган признать результаты проведения итогов запроса «незаконными».

16.02.16 жалоба заявителя Нижегородским УФАС России принята к рассмотрению; заседание комиссии антимонопольного органа назначено на 18.02.16. В заседании комиссии объявлялся перерыв до 19.02.16 16 часов 00 минут.

19.02.16 комиссия антимонопольного органа, руководствуясь частью 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), продлила срок принятия решения однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, и назначила рассмотрение жалобы ООО «Стандарт-Юг» на 25 февраля 2016 года.

На процедуру рассмотрения жалобы прибыли представители ОАО «Теплоэнерго», которым председатель комиссии разъяснил, что лица, участвующие в рассмотрении жалобы, имеют право знакомиться с имеющимися материалами, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения жалобы вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

В возражениях на жалобу заявителя ОАО «Теплоэнерго» сообщило, что решение о продлении срока приема заявок принято заказчиком до получения заявки ООО «Стандарт-Юг» на основании части 3 статьи 6, пункта 4 статьи 43 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Теплоэнерго» (далее - Положение), в связи с чем считает, что в рассматриваемом случае требования антимонопольного законодательства не нарушены, заявление подателя жалобы о предоставлении заказчиком третьим лицам информации о сумме коммерческого предложения заявителя не соответствует действительности.

Также в Нижегородское УФАС поступили возражения ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Нижегородской области» (ФБУ «Нижегородский ЦСМ») на жалобу ООО «Стандарт-Юг» (исх. №13/5400/785 от 18.02.16), в которых отражено несогласие учреждения с доводами анализируемой жалобы. ФБУ «Нижегородский ЦСМ» считает жалобу заявителя необоснованной.

**Заслушав доклад члена комиссии, выступления явившихся представителей, исследовав имеющиеся доказательства и проверив действия ОАО «Теплоэнерго» при проведении открытого запроса котировок, комиссия приходит к следующему.**

Статьей 18.1 Федерального закона №135-ФЗ установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, в соответствии с которым антимонопольный орган, в частности, рассматривает жалобы 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 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона №135-ФЗ).

Таким образом, антимонопольный орган наделен правом рассмотрения в порядке

статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоб, в том числе на действия организатора торгов и выдачи соответствующих решений и предписаний. Рассмотрение таких жалоб осуществляется антимонопольным органом в порядке реализации полномочий, предоставленных ему Законом о защите конкуренции.

Установлено, что ОАО «Теплоэнерго» 22.01.2016 опубликовало извещение о проведении открытого запроса котировок №001/16-ОЗК на право заключения договора на оказание услуг по поверке (калибровке) средств измерений, эксплуатирующихся на объектах ОАО «Теплоэнерго» в городе Нижнем Новгороде (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603232759).

В единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд заказчик 22.01.2016 в 17:46 разместил извещение о проведении открытого запроса котировок, которое содержит следующие сведения: о предмете договора (оказание услуг по поверке (калибровке) средств измерений, эксплуатирующихся на объектах ОАО «Теплоэнерго» в г.Нижний Новгород); о начальной (максимальной) цене договора: 6 313 233,84 руб. (Шесть миллионов триста тринадцать тысяч двести тридцать три рубля 84 копейки), в т.ч. НДС – 18%. Также извещение содержит сроки начала подачи котировочных заявок - 22 января 2016 года, рассмотрения заявок на участие в запросе котировок - 29 января 2016 года, окончания подачи котировочных заявок - 28 января 2016 г. 10 час. 00 мин. (время московское).

28.01.2016 в 14:37 ОАО «Теплоэнерго» опубликовало в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд извещение о внесении изменений в извещение о проведении открытого запроса котировок № 001/16-ОЗК на право заключения договора на оказание услуг по поверке (калибровке) средств измерений, эксплуатирующихся на объектах ОАО «Теплоэнерго», а также измененное извещение.

Согласно вышеуказанному извещению о внесении изменений заказчик изложил пункты 21, 22 и 22.1 извещения о проведении запроса котировок в следующей редакции:

*21. Дата и время окончания подачи котировочных заявок: «29» января 2016 г. 17 час. 00 мин. (время московское).*

*22. Место, дата рассмотрения заявок на участие в запросе котировок «01» февраля 2016 г., г.Нижний Новгород, бульвар Мира, дом 14, каб.317.*

*22.1. Место, дата подведения итогов запроса котировок: не позднее «03» февраля 2016 г., г.Нижний Новгород, бульвар Мира, дом 14, каб.317.*

Исходя из изменений, внесенных заказчиком в извещение, дата окончания подачи котировочных заявок продлена на одни сутки и семь часов (31 час).

В соответствии с протоколом от 01.02.2016 №001/16-ОЗК рассмотрения и оценки котировочных заявок ООО «Стандарт-Юг» и ФБУ «Нижегородский ЦСМ» допущены к участию в запросе котировок, победителем в проведении запроса котировок определен участник запроса котировок с регистрационным номером котировочной заявки №2: ФБУ «Нижегородский ЦСМ» с предложенной им ценой

договора: 5447101,72 руб., в том числе НДС (18%). Участник запроса котировок, ценовое предложение которого является лучшим после ценового предложения победителя, - участник запроса котировок с регистрационным номером котировочной заявки №1: ООО «Стандарт-Юг» с предложенной им ценной договора: 5449800,00 руб., в том числе НДС (18%).

Оценивая приведённые заявителем доводы в жалобе, комиссия антимонопольного органа исходит из следующего.

Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует из пункта 2 статьи 448 ГК РФ, основанной на положениях о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам (пункт 1 статьи 448 ГК РФ), а также недопустимости ограничения конкуренции и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В силу пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Согласно части 5 статьи 4 Закона 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи. В случае если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

Принцип информационной открытости закупки, закрепленный в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, необходимо трактовать в системной взаимосвязи со статьей 4 упомянутого закона, устанавливающей обязанность организаторов торгов обеспечивать доступ потенциальных участников ко всем документам, связанным с проводимой закупкой.

При этом обеспечение участников, в том числе потенциальных, информацией о закупке должно носить непрерывный характер, а принимаемые заказчиком решения своевременно доходить до них.

В части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений действий, которые приводят или могут привести к

недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что первоначальный срок окончания подачи котировочных заявок (28 января 2016 г. 10 час. 00 мин.) на участие в оспариваемом запросе продлен заказчиком на одни сутки и семь часов (31 час) (29 января 2016 г. 17 час. 00 мин.). При этом извещение о внесении изменений в извещение о проведении запроса, которым продлевался срок окончания подачи котировочных заявок, стало доступно неопределённому кругу лиц 28.01.2016 в 14:37, что подтверждено Актом осмотра Интернет-сайта, то есть после завершения первоначального срока окончания подачи котировочных заявок (28 января 2016 г. 10 час. 00 мин.).

Кроме того, согласно журналу регистрации котировочных заявок 28.01.2016 в 9 часов 20 минут до доступности информации о продлении срока окончания подачи котировочных заявок и в первоначально установленный срок подачи заявок поступило котировочное предложение от ООО «Стандарт-Юг», которому присвоен первый номер регистрации. Заявка от победителя - ФБУ «Нижегородский ЦСМ» - в ОАО «Теплоэнерго» поступила 29.01.2016 в 9 часов 10 минут с меньшей ценой предложения по сравнению с ценой, предложенной заявителем.

Исходя из приведенных фактических обстоятельств, следует, что ОАО «Теплоэнерго» продлило срок подачи заявок после истечения первоначально заявленного срока, что не соответствует принципу информационной открытости закупки, не способствуют реализации целей правового регулирования закупочной деятельности, связанных с обеспечением гласности и прозрачности закупки, предотвращением коррупции и других злоупотреблений.

Закон о закупках, которым руководствовался заказчик в анализируемом запросе, не содержит запрета на внесение изменений, в частности в извещение, однако исходя из смысла указанного закона, изменения, вносимые в извещение о закупке возможны в любое время до момента окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Обратное может повлечь за собой различные злоупотребления со стороны заказчиков, в том числе разглашения конфиденциальных сведений поступивших заявок.

Таким образом, закупочная комиссия ОАО «Теплоэнерго» в данном случае не имела правовых оснований продлевать срок подачи заявок после истечения такого срока.

ОАО «Теплоэнерго» в возражениях на жалобу заявителя указало, что согласно Положению заказчик вправе продлить срок подачи заявок на участие в любой процедуре в любое время до истечения первоначально объявленного срока, если в закупочной документации не было установлено дополнительных ограничений (часть 3 статьи 6 Положения). Заказчик по собственной инициативе или в соответствии с запросом участника закупки вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении запроса котировок. Не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений такие изменения размещаются Заказчиком в единой информационной системе (пункт 4 статьи 43 Положения). Именно указанными нормами руководствовался заказчик, принимая решение о продлении срока подачи заявок на участие.

Анализируя и оценивая приведенные ОАО «Теплоэнерго» доводы, основанные на праве заказчика опубликовать информацию о продлении срока подачи не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении изменений, комиссия антимонопольного органа исходит из следующего. Данное правило в силу правовых норм, приведенных ранее, не может быть применено, если приводит к той ситуации, когда изменения, внесенные в документацию о закупке, опубликованы после того, как фактически процедура приема заявок является завершённой. По всей видимости, при определенных условиях установленный трехдневный срок опубликования информации со дня принятия решения приводит к нарушению принципа информационной открытости и ущемляет права и законные интересы как участников, подавших заявки, так и потенциальных участников.

Комиссия также принимает во внимание то обстоятельство, что по смыслу Закона о закупках все изменения, внесенные в документацию о закупке, извещение, вступают в силу не с момента подписания их уполномоченным лицом заказчика, а с момента опубликования в установленном порядке.

Довод заказчика, основанный на пункте 1 статье 45 Положения о том, что 29.01.2016 истек продленный срок прием котировочных заявок, закупочная комиссия ОАО «Теплоэнерго» могла вскрыть соответствующие конверты лишь 30.01.2016, не свидетельствует о сохранении конфиденциальных сведений, содержащихся в заявках, поступивших на бумажном носителе.

Между тем, согласно содержанию представленных заявок ООО «Стандарт-Юг», ФБУ «Нижегородский ЦСМ», а также протоколу от 01.02.2016 №001/16-ОЗК рассмотрения и оценки котировочных заявок, заявитель имело все основания рассчитывать на победу в рассматриваемом запросе, поскольку по всем критериям заявка ООО «Стандарт-Юг» соответствовала требованиям заказчика.

Поэтому только за счет незначительного снижения стоимости договора (ценового предложения) ФБУ «Нижегородский ЦСМ» смогло получить преимущество перед соперником, заявителем жалобы.

Таким образом, допущенные заказчиком нарушения порядка проведения рассматриваемого запроса могли привести к неправильному определению победителя.

С учётом изложенного жалоба ООО «Стандарт-Юг» признаётся обоснованной.

Как установлено в части 20 статьи 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В связи с тем, что ОАО «Теплоэнерго» по итогам проведенной процедуры и до получения уведомления о поступлении жалобы и приостановлении запроса до рассмотрения жалобы по существу заключило с победителем запроса (ФБУ «Нижегородский ЦСМ») договор, комиссия Нижегородского УФАС не имеет полномочий для аннулирования результатов закупки, следовательно, предписание заказчику не может быть выдано.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

**решила:**

1. Жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стандарт-Юг» на действия ОАО «Теплоэнерго», выступившего в качестве заказчика открытого запроса котировок №001/16-ОЗК на право заключения договора на оказание услуг по поверке (калибровке) средств измерений, эксплуатирующихся на объектах ОАО «Теплоэнерго» в городе Нижний Новгород (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603232759), признать обоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель комиссии  
Гребнев

Ю. Н.

Члены комиссии

Г.А. Кудряшов

Н.Н. Патокина

Р. О. Сильцов