

## РЕШЕНИЕ

г. Брянск

Резолютивная часть решения оглашена «17» октября 2017г.

В полном объеме решение изготовлено «31» октября 2017г.

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: «...» – заместитель руководителя;

Члены комиссии:

«...» – главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

«.....» – главный специалист-эксперт отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами.

«...». – специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков.

Рассмотрев дело № 3-28 по признакам нарушения ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» (243140, Брянская обл., г. Клинцы, ул. Парковая, дом 12) п.2 ч. 1 ст. 17 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

в отсутствие заказчика ОАО «Клинцовский хлебокомбинат», уведомленного надлежащим образом,

установила:

22.08.2017 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступило обращение гр. «...». вх. № 6412 от 22.08.2017г., содержащее сведения о нарушении законодательства заказчиком ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» при проведении закупки способом запроса котировок на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034).

При рассмотрении сведений на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства установлено:

I. Закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» утвержденным Решением Совета директоров ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» Протокол от 18.05.2016г. № 1.(далее

Положение)

1. П.4 ст. 8.5. Положения «Порядок подачи котировочных заявок» установлено, что проведение переговоров между Заказчиком и участником процедуры закупки в отношении, поданной им котировочной заявки не допускается.

П.9 ст. 8.5. Положения «Порядок подачи котировочных заявок», установлено, что котировочная заявка подается в запечатанном конверте. Вскрытие конверта осуществляется на заседании котировочной комиссии.

16.08.2017 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) опубликовано извещение о проведении запроса котировок на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034).

Согласно п.3 информационной карты закупки способом запроса котировок на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034) установлено, что заказчик, вправе запросить у участника закупки на момент подачи заявки, образцы-эталон товара, сертификаты, ГОСТ, протоколы испытаний на безопасность и Спецификации (характеристика продукции) на поставляемые партии товара, подтвержденные печатью Поставщика.

При этом Положением такого условия не предусмотрено.

2. П.12 ст. 8.6. Положения «Рассмотрение и оценка котировочных заявок», договор заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса ценовых котировок, по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении запроса ценовых котировок или в котировочной заявке участника процедуры закупки, с которым заключается договор в случае уклонения победителя в проведении запроса ценовых котировок от заключения договора.

Согласно документации о закупке потребностью заказчика является поставка муки пшеничной высшего сорта ГОСТ Р52189-2003 конкретного производителя ООО ТД «Мичуринская Мукомольная Компания».

Согласно п.3 информационной карты закупки № 31705429034, заказчиком предусмотрена возможность к поставке товара иного производителя в процессе исполнения договорных обязательств при согласовании с Заказчиком.

3. П.11 ст. 8.6. Положения «Рассмотрение и оценка котировочных заявок», договор должен быть заключен не позднее чем через десять рабочих дней со дня размещения в единой информационной системе о размещении заказов протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Согласно п. 10 информационной карты закупки № 31705429034, срок

подписания победителем в проведении запроса котировок договора установлен не позднее чем через 10 (десять) дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

В силу статьи 1 Закона о закупках, целью регулирования данного 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.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

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 названной 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.

Следовательно, установление в документации о закупке срока заключения договора по результатам закупки, 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.

На основании 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 не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, должно обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам закупки.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

В действиях заказчика ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» установлены признаки нарушения требований п.2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которым при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений, закупок, осуществляющихся в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, выразившиеся в установлении в документации о закупке: преимущественных условий участия в торгах и условий о заключении договора, которые не дают возможность участникам закупки обжаловать действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган.

Приказом №281 от 11.09.2017 года в отношении ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» было возбуждено дело №3-28 по признакам нарушения п.2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

II. В соответствии с ч.5 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции, выдано заключение об обстоятельствах дела №3-28 от 28.09.2017 года (исх. № 9203 от 05.10.2017г.).

ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» представлены письменные пояснения (вх. № 7893 от 13.10.2017 г.) из которых следует, что в п.11 ст.8.6 Положения, внесены изменения, срок заключения договоров не ранее 10 дней со дня размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок. Положение утверждено на заседании Совета директоров Протокол №4 от 09.10.2017 года в редакции № 9 от 13.10.2017 года размещено в единой информационной системе.

Также в Положение внесено дополнение следующего содержания: в описание объекта закупки, требованиях к продукции указывать товарные знаки и торговые марки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, образцы-эталон, наименование места происхождения товара или (и) наименование производителя. Заказчик

вправе запросить у участника закупки на момент подачи заявки, образцы-эталоны товара, сертификаты, ГОСТ, протоколы испытаний на безопасность и Спецификации (характеристика продукции) на поставляемые партии товара, подтвержденные печатью поставщика.

По вопросу общения с претендентами на участие в торгах. Перед торгами члены комиссии запрашивают у известных поставщиков товара коммерческие предложения для формирования цены.

Отвечают на вопросы новых участников рынка по поводу участия их в торгах, разъясняют: где найти документацию, какие требования предъявляются к качеству, безопасности и т.д.

Сотрудниками ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» в процессе процедуры торгов переговоры не ведутся, при подведении итогов комиссия оценивает выполнение условий подачи необходимых документов, суть котировочных предложений, принимает решение по итогам торгов и протокол размещает в информационной системе.

**Изучив документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссией установлено:**

1. В Брянское УФАС России поступило обращение гр. «...» вх. № 6412 от 22.08.2017г., содержащее сведения о нарушении законодательства заказчиком ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» при проведении закупки способом запроса котировок на закупку муки пшеничной высшего сорта ГОСТ на сентябрь 2017 г. для нужд ОАО "Клинцовский хлебокомбинат" (извещение № 31705429034).

Данное обращение содержит все необходимые сведения и документы, предусмотренные пунктом 3.6 административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25 мая 2012 г. № 339, согласно которому заявление о нарушении антимонопольного законодательства, подаваемое в антимонопольный орган, в соответствии с пунктом 3.6 должно содержать следующие сведения:

- сведения о заявителе, в том числе:

для физического лица—фамилия, имя, отчество (при наличии), адрес места жительства;

для юридического лица—наименование юридического лица, адрес места нахождения;

- имеющие у заявителя сведения о лице, в отношении которого подано заявление;

- описание нарушения антимонопольного законодательства со ссылкой на нормативно-правовые акты;

- существо требований, с которыми заявитель обращается;

- перечень прилагаемых документов.

Федеральным законом от 26.04.2006г. №59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» установлено, что обращение гражданина (далее - обращение) - направленные в государственный орган, орган местного самоуправления или должностному лицу в письменной форме или в форме электронного документа предложение, заявление или жалоба, а также устное обращение гражданина в государственный орган, орган местного самоуправления.

В силу пункта 3 статьи 7 Федерального закона от 26.04.2006г. №59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации», обращение, поступившее в государственный орган, орган местного самоуправления или должностному лицу в форме электронного документа, подлежит рассмотрению в порядке, установленном вышеуказанным Федеральным законом. В обращении гражданин в обязательном порядке указывает свои фамилию, имя, отчество (последнее - при наличии), адрес электронной почты, если ответ должен быть направлен в форме электронного документа, и почтовый адрес, если ответ должен быть направлен в письменной форме.

На основании вышеизложенного Брянским УФАС России по результатам рассмотрения обращения гр. «...» (вх. № 6412 от 22.08.2017г.) в соответствии со статьей 44 Федерального закона № 135 – ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» возбуждено дело в отношении ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» по признакам нарушения п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. На основании заключения Брянского УФАС России от 28.09.2017г. заказчиком внесены изменения в Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Клинцовский хлебокомбинат», утвержденного на заседании Совета директоров Протоколом №4 от 09.10.2017 года в редакции № 9 от 13.10.2017 года размещенного в единой информационной системе, комиссией Брянского УФАС России установлено, что внесены изменения в п.11 ст. 8.6. «Рассмотрение и оценка котировочных заявок», установлен срок заключения договора не ранее чем через десять рабочих дней со дня размещения в единой информационной системе о размещении заказов протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Однако, заказчиком ОАО «Клинцовский хлебокомбинат», в п.2 ст. 6.10 «Заключения договора по результатам проведения конкурса» Положения в редакции № 9 от 13.10.2017 года, следует, что договор может быть заключен

не позднее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте о размещении заказов протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, таким образом, заказчиком ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» Положение в редакции № 9 от 13.10.2017 года приведено не в полном объеме на соответствие.

3. Как следует из документации о закупке, потребностью заказчика является поставка муки пшеничной высшего сорта ГОСТ Р52189-2003 конкретного производителя ООО ТД «Мичуринская Мукомольная Компания».

Предметом закупки является поставка муки пшеничной, а не производство.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи (далее - заказчики), 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.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Поэтому включение в документацию закупки требований к качеству, техническим характеристикам товара, соответствующим потребностям заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Однако, согласно п.3 информационной карты закупки № 31705429034, заказчиком предусмотрена возможность к поставке товара иного производителя в процессе исполнения договорных обязательств при согласовании с Заказчиком.

П.12 ст. 8.6. Положения « Рассмотрение и оценка котировочных заявок», договор заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса ценовых котировок, по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении запроса ценовых котировок или в котировочной заявке участника процедуры закупки, с которым заключается договор в случае уклонения победителя в проведении запроса ценовых котировок от заключения договора.

Заказчиком в документации о закупке установлено, что потребностью заказчика является поставка муки пшеничной высшего сорта ГОСТ Р52189-2003 конкретного производителя ООО ТД «Мичуринская Мукомольная Компания».

Таким образом, заказчик не имеет право в процессе исполнения договорных обязательств при согласовании с Заказчиком возможность к поставке товара иного производителя.

4. Комиссией Брянского УФАС России установлено, что заказчиком ст. 8.2 Положения в редакции № 9 от 13.10.2017 года, внесены изменения согласно которых, Заказчик вправе запросить у участника закупки на момент подачи заявки, образцы-эталон товара, сертификаты, ГОСТ, протоколы испытаний на безопасность и Спецификации (характеристика продукции) на поставляемые партии товара, подтвержденные печатью поставщика.

На основании вышеизложенного, Комиссией Брянского УФАС России в действиях ОАО «Клинцовский хлебокомбинат», установлено нарушение требований п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которых при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, выразившееся в установлении в Положении АО «Брянскавтодор» срока о заключении договора, которые не дают возможность участникам закупки обжаловать действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1,2 статьи 49, статьи 50 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ,

Решила:

1. Признать в действиях ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» нарушение части п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в установлении в Положении о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» срока о заключении договора, которые не дают возможность участникам закупки обжаловать действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган.

2. Выдать ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» предписание о прекращении нарушения п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Нарушение прекратить путем:

-внесения изменений п.2 ст. 6.10 Положения о закупках товаров, работ, услуг

ОАО «Клинцовский хлебокомбинат» в части изменения срока заключения договора, а именно: не ранее чем через 10 дней со дня размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения заявок.

Председатель комиссии:

Члены комиссии: