

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80 e-mail:
to30@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ №26-НТ-04-17

по делу о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

25 апреля 2017 г. г. Астрахань

Комиссия Астраханского УФАС России по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», созданная приказом руководителя Астраханского УФАС России от 27.01.2015 №31-п, (далее – Комиссия), в составе:

председатель комиссии:

<...> - заместитель руководителя-начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Астраханского УФАС России (далее также - Управление);

члены комиссии:

<...> – начальник отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления;

<...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления;

<...> - специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий Управления,

в присутствии представителя заявителя УФПС Астраханской области — филиал

ФГУП «Почта России» (далее — Заявитель) — <...> (доверенность от 06.03.2017 № 020/2017), в присутствии представителей ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» <...> (доверенность от 10.06.2016 №182), рассмотрев жалобу УФПС Астраханской области — филиал ФГУП «Почта России» (414000, г. Астрахань, ул. Звездная, д. 59, кв. 108) на действия организатора закупки - ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» (414000, г. Астрахань, ул. Красная Набережная, 32) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по печати и доставке конвертованных уведомлений (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31704977214) (далее — Запрос предложений), на основании ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России 19.04.2017 поступила жалоба УФПС Астраханской области — филиал ФГУП «Почта России» на действия ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» (далее — Организатор процедуры, Организатор закупки) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по печати и доставке конвертованных уведомлений (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31704977214) (далее — Запрос предложений).

По мнению Заявителя, документация для проведения Запроса предложений, утвержденная ПАО «Астраханская энергосбытовая компания», не соответствует нормам действующего российского законодательства.

Представитель Организатора закупки возражал против доводов Заявителя, указав, что считает свои действия Организатора закупки правомерными.

Комиссия, заслушав представителей сторон, а также изучив документы, представленные сторонами, установила следующее.

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона (заказчиков), 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 для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» является самостоятельным юридическим лицом, которое в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках обязано совершать закупки в соответствии с правилами и общими

принципами, установленным Законом о закупках.

Согласно частям 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки. 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.

Положение о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» утверждено решением Совета директоров ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» от 25.03.2017 (далее – Положение о закупках) и размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 31.03.2017.

В соответствии с п. III.1 Положения о закупках ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» может проводить закупки в форме открытого запроса предложений.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках определены основополагающие принципы закупки товаров, работ, услуг.

Одним из таких принципов является принцип информационной открытости закупки, который предполагает доступность для потенциальных участников закупки информации о закупке. Указанный принцип подразумевает обязательность предоставления участникам закупки документации о закупке, разъяснений положений документации о закупке.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте 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 на официальном сайте предусмотрено названным Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 этой же статьи.

04.04.2017 на официальном сайте Организатор закупки разместил извещение и документацию о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по печати и доставке конвертованных уведомлений (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31704977214) (далее соответственно – Извещение, Документация).

Извещением (пункт 8) и Документацией (пункты 1.1, 2.1.10, 3.13.9) установлено, что участниками Запроса предложений могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Данное требование Организатора закупки Заявитель посчитал ограничивающим конкуренцию.

Однако Комиссия приходит к обратному выводу по следующим основаниям.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее соответственно - Постановление № 1352, Положение).

В силу Положения у ПАО «Астраханская энергосбытовая компания», осуществляющего свою закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках, существуют конкретные обязанности по целевому направлению своих финансовых средств на закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Ключевой обязанностью заказчика в его закупочной деятельности является необходимость обеспечивать то, чтобы его годовой объем закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства был не менее, чем 18% совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам всех закупок за год. При этом не менее 10% годового объема закупок в денежном выражении заказчик должен осуществлять, проводя целевые закупки исключительно у малого и среднего бизнеса (пункт 5 Положения).

Поскольку размер выручки ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» превышает 10 млрд.руб., оно обязано осуществлять закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства с 01.07.2015 (пункт 2 Положения).

В силу пункта 8 Положения для проведения торгов, иных способов закупки, предусмотренных положением о закупке, заказчики обязаны утвердить перечень товаров, работ, услуг (в том числе инновационной продукции, высокотехнологичной продукции), закупки которых осуществляются у субъектов малого и среднего предпринимательства.

01.03.2016 Организатором процедуры был размещен утвержденный перечень товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются у субъектов малого и среднего предпринимательства (с внесенными изменениями от 03.04.2017), в том числе включающий в себя услуги печатные прочие, не включенные в другие группировки (код ОКПД 2 - 18.12.19.190).

В случае, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает 200 миллионов рублей и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, заказчик обязан осуществить закупки таких товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства (пункт 18 Положения).

Исходя из изложенного, предъявляемые Организатором процедуры требования к участникам закупки в Извещении и Документации не могут являться признаком необоснованного ограничения конкуренции, так как установление данного ограничения предписывается Организатору закупки законодательно.

Что касается довода Заявителя о том, что предмет рассматриваемой закупки включает в себя комплекс услуг, подпадающих под код ОКПД 2 — 53.20 «Услуги почтовой связи прочие и услуги курьерские», то Комиссия считает его необоснованным ввиду следующего.

Исходя из статьи 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи» (далее — Закон № 176) к услугам почтовой связи относятся действия или деятельность по приему, обработке, перевозке, доставке (вручению) почтовых отправлений, а также по осуществлению почтовых переводов денежных средств. Почтовыми отправлениями в той же статье названы адресованная письменная корреспонденция, посылки, прямые почтовые контейнеры.

Согласно статье 17 Закона № 176 лицензия на оказание услуги почтовой связи является разрешением на осуществление совокупности операций, составляющих единый производственно-технологический процесс оказания услуг почтовой связи, в том числе прием, обработку, перевозку и доставку (вручение) почтовых отправлений. В силу этой нормы услугу почтовой связи образует совокупность конкретных операций.

Статьей 15 названного Закона гарантируется тайна переписки, почтовых и иных сообщений, входящих в сферу деятельности операторов почтовой связи, под которыми согласно статье 2 Закона № 176 понимаются лица, имеющие право на оказание услуг почтовой связи, то есть обладающие соответствующей лицензией. Статья 16 Закона № 176 предусматривает, что по договору оказания услуг почтовой связи оператор почтовой связи обязуется по заданию отправителя переслать вверенное ему почтовое отправление по указанному отправителем адресу и доставить (вручить) его адресату, а пользователь услуг почтовой связи обязан оплатить оказанные ему услуги.

Лица, отправляющие корреспонденцию, вступают в гражданско-правовые отношения и свободны в выборе вида договорных отношений и формировании их условий (статья 421 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Отправители могут реализовать свое намерение по доставке корреспонденции адресатам, не только сдав ее в качестве почтового отправления, но иным способом, в том числе посредством пересылки в качестве груза (вещи).

Законодательство не содержит запрета на перемещение (перевозку) корреспонденции в виде груза и не требует для такого рода деятельности получения лицензии на оказание услуг почтовой связи.

Правилами оказания услуг почтовой связи, утвержденными приказом Минкомсвязи России от 31.07.2014 № 234 (зарегистрирован в Минюсте России 26.12.2014 № 35442) (далее - Правила), установлены размеры и предельный вес почтовых отправлений, предусмотрено оформление квитанции при приеме корреспонденции.

В данном случае исполнитель по условиям проекта договора, являющегося неотъемлемой частью Документации, обязуется осуществить печать и доставку уведомлений (счетов) для абонентов в качестве груза, то есть без обязательства

по обеспечению тайны сведений, содержащихся в полученных документах. Для целей перевозки таких уведомлений не будет применяться почтовая упаковка, установленная Правилами.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу о невозможности квалифицировать действия исполнителя вышеуказанных услуг как оказание услуги почтовой связи.

Соответственно, при таких обстоятельствах у Организатора закупки отсутствует необходимость указания в Перечне код ОКПД 2 — 53.20 «Услуги почтовой связи прочие и услуги курьерские».

Относительно неуказания Организатором закупки в Перечне, Извещении и Документации соответствующего кода ОКПД 2, предусматривающий курьерский способ доставки, Комиссия отмечает, что данное обстоятельство не оказывает влияния на конкуренцию, поскольку условия оказания вышеуказанных услуг были прописаны в Документации (пункт 2.2 Техническая часть, Спецификация, являющаяся Приложением № 1 к проекту договора возмездного оказания услуг), размещенной на официальном сайте, что свидетельствует об общедоступности данной информации для всех потенциальных участников Запроса предложений.

Ввиду изложенного, основания для выдачи Комиссией предписания Организатору закупки отсутствуют.

На основании вышеизложенного, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу УФПС Астраханской области — филиал ФГУП «Почта России» на действия ПАО «Астраханская энергосбытовая компания» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по печати и доставке конвертованных уведомлений (номер извещения, размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru>: 31704977214) необоснованной.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

<...>

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