

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по делу №046/07/3-218/2019

Резолютивная часть решения оглашена 07 мая 2019 года.
г. Курск

Решение в полном объеме изготовлено 14 мая 2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов, в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

рассмотрев дело №046/07/3-218/2019 по признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 г.

№223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в присутствии генерального директора АО «Теплоэнергосбытовая компания», в отсутствие представителя ООО «Система-МТ» (уведомлено о месте и времени рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель	ООО «Система-МТ» ИНН 5015013763 ОГРН 1165032057520
Заказчик	АО «Теплоэнергосбытовая компания»
Организатор закупки	АО «Теплоэнергосбытовая компания»
Способ закупки	запрос цен в электронной форме
Предмет закупки	право заключения договора на поставку минерального масла

Правовой акт, регламентирующий закупочную деятельность (положение о закупке)	Положение о закупке для нужд АО «Теплоэнергосбытовая компания», утв. Советом директоров АО «Теплоэнергосбытовая компания» 28 января 2019г. №б/н
Информация о закупке размещена	www.zakupki.gov.ru, закупка №31907631235, utp.sberbank-ast.ru, закупка № SBR003-190131673400001.1
Начальная (максимальная) цена договора	2 642 142 руб. 75 коп. с НДС 2 201 785 руб. 62 коп. без НДС
Дата начала подачи заявок	14.03.2019г. в 12 ч. 00 мин.
Дата окончания подачи заявок	25.03.2019г. в 09 ч. 00 мин.
Дата рассмотрения заявок на участие в запросе цен	25.03.2019г. в 16 ч. 00 мин.
Дата подведения итогов на участие в запросе цен	01.04.2019г. в 16 ч. 00 мин.
Протоколы закупочной комиссии	Протокол №001/2019 от 26.03.2019г.
Допущены к участию в закупке	ООО «Бизнес Солюшнс»
Победитель закупки	Закупка признана несостоявшейся
Доводы жалобы	По мнению ООО «Систем - МТ», решение закупочной комиссии по отстранению заявки участника ООО «Система-МТ» от дальнейшего участия в закупке по причине нарушения п.2.6 приложения 1 Извещения о закупке: «Участник должен быть дилером завода производителя, либо его полномочным представителем, что должно подтверждаться копией дилерского сертификата либо гарантийными письмами от завода производителя (или дилера) о предоставлении полномочий участнику или иными документами, подтверждающими связь завода производителя (или дилера) с участником закупки», необоснованно . В составе заявки ООО «Система-МТ» были представлены письма, подтверждающие связь заявителя с дилером завода производителя масла, предлагаемого к поставке.
Доводы организатора закупки	Заявка ООО «Система-МТ» была отклонена на основании нарушения п.2.6 закупочной документации: «Участник должен быть дилером завода производителя, либо его полномочным представителем, что должно подтверждаться копией дилерского сертификата либо гарантийными письмами от завода производителя (или дилера) о предоставлении полномочий участнику или иными документами, подтверждающими связь завода

	<p>производителя (или дилера) с участником данной закупки».</p> <p>ООО «Система-МТ» предоставило в составе заявки письмо ООО «Ойл-Форби» от 08.05.2018 г. о том, что ООО «Система-МТ» является прямым партнером ООО «Ойл-Форби», который является официальным дистрибьютером компании EXXON MOBIL на территории Российской Федерации.</p> <p>Данный статус говорит о том, что ООО «Система-МТ» является покупателем продукции у ООО «Ойл-Форби», но не наделяет его полномочиями официального субдистрибьютера (данные полномочия предоставляются на основании дилерского договора).</p> <p>На основании этого закупочная комиссия отклонила заявку ООО «Система-МТ».</p> <p>В ходе рассмотрения жалобы доводы поддержаны.</p>
<p>Договор по итогам закупки на дату рассмотрения дела</p>	<p>не заключен</p>

В соответствии с ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции») **антимонопольный орган 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 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках»).

Согласно ч.1 ст.2 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются **Конституцией** Российской Федерации, Гражданским **кодексом** Российской Федерации, настоящим 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** настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу ч.2 ст.2 ФЗ «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 соответствии с п.2 ч.1 ст.3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Во исполнение ч.2 ст.2 ФЗ «О закупках» АО «ТЭСК» в закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке для нужд АО «Теплоэнергосбытовая компания», утв. Советом директоров АО «Теплоэнергосбытовая компания» 28 января 2019г. №б/н (далее – Положение).

По результатам рассмотрения жалобы и представленных участниками дела документов и пояснений, Комиссия Курского УФАС России приходит к следующим **выводам.**

Пунктом 16 Извещения о закупке установлен перечень документов, которые должны содержаться в заявке участника, в т.ч. документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа, в случае, если в извещении указаны требования к участнику: копия дилерского сертификата либо гарантийное письмо от завода производителя (или дилера) о предоставлении полномочий участнику **или иные документы, подтверждающие связь завода производителя (или дилера) с участником данной закупки.**

Пункт 19 Извещения устанавливает дополнительное требование к участникам закупки: «Участник закупки должен являться дилером, либо официальным представителем, либо дистрибьютором и т.п. завода изготовителя, что должно быть подтверждено соответствующими документами (п.2.6 Прил.1)».

Согласно п. 2.6 Приложения 1 Извещения участник должен быть дилером завода производителя, **либо его полномочным представителем**, что должно подтверждаться копией дилерского сертификата либо гарантийными письмами от завода производителя (или дилера) о предоставлении полномочий участнику **или иными документами, подтверждающими связь завода производителя (или дилера) с участником данной закупки.**

22 марта 2019 года ООО «Система-МТ» подало заявку на участие в закупке. В составе заявки общество приложило письмо компании «ExxonMobil Petroleum & Chemical, BVBA» (Бельгия) от 17.01.2019г. о том, что ООО «Ойл-Форби» наделена всеми правами и возможностями официального дистрибьютора ExxonMobil, письмо ООО «Ойл-Форби» от 08 мая 2018г. о том, что ООО «Система-МТ» является прямым партнером ООО «Ойл-Форби».

Протоколом №001/2019 от 26.03.2019г. о рассмотрении заявок и подведении итогов для запроса цен в электронной форме заявка ООО «Система-МТ» была отклонена по причине нарушения п.2.6 Прил.1 Извещения.

Письмо компании «ExxonMobil Petroleum & Chemical, BVBA» (Бельгия) от 17.01.2019г. и письмо ООО «Ойл-Форби» от 08 мая 2018г. являются документами, подтверждающими связь завода изготовителя, предлагаемого к поставке масла, с ООО «Система-МТ».

Таким образом, заявка ООО «Система-МТ» **содержала** указанные п. 2.6 Приложения 1 Извещения документы, довод заявителя о неправомерном отклонении заявки на участие в запросе цен является обоснованным.

Кроме того, Комиссия Курского УФАС России, рассмотрев установленное Извещением о закупке ограничение: «Участник закупки должен являться дилером, либо официальным представителем, либо дистрибьютором и т.п. завода изготовителя, что должно быть подтверждено соответствующими документами», пришла к следующим выводам.

Согласно п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Установленные заказчиком требования **не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара** либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого **товара** и требуемым к включению в документацию на основании **пункта 1 части 10 статьи 4** Закона о закупках. Такие требования также **не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара** и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть изготовителем товара, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого товара надлежащим образом.

Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Данная позиция подтверждена Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.

Таким образом, установление в документации о закупке условия, согласно которому участник закупки должен являться производителем поставляемого товара либо обладать соответствующим правом на поставку, нарушает п.2 ч.1 и ч.6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь ст. 22, 23, ч. 1 ст. 17, ст. 18.1, 41, 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Система-МТ» **обоснованной**.
2. Признать АО «Теплоэнергосбытовая компания», закупочную комиссию АО «Теплоэнергосбытовая компания» нарушившими п.2 ч.1 и ч.6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. В целях устранения нарушения выдать заказчику АО «Теплоэнергосбытовая компания» обязательное для исполнения предписание.

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