

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 05-13-01/01-18.1-19

*Резолютивная часть решения объявлена
18.01.2019 года*

Решение в полном объеме изготовлено 22.01.2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председательствующий Комиссии: "....." – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Члены Комиссии:

"....." ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

"....." – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

при участии в рассмотрении жалобы:

от организатора торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания»:

- ".....", действующий на основании доверенности от 09.01.2019 года № 06,

в отсутствие надлежащим образом извещенного подателя жалобы – Акционерного общества «Научно-производственный коммерческий центр «Энергия» (далее – АО НПКЦ «Энергия»),

рассмотрев жалобу (вх. № 67 от 11.01.2019 года) АО НПКЦ «Энергия» на действия организатора торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания» при проведении запроса предложений № 1495050 «Экспертиза промышленной безопасности горных машин, технологического транспорта» и в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2007 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, принята к рассмотрению.

Тывинским УФАС России в адрес организатора торгов, подателя жалобы и оператора электронной торговой площадки были направлены уведомления о содержании жалобы, сообщение о месте и времени ее рассмотрения.

Согласно письменным доводам подателя жалобы – АО НПКЦ «Энергия» организатором торгов неправомерно признан победителем запроса предложений № 1495050 заявка ООО НТЦ «Комплексные решения», не принимавшая участие в закупочной процедуре.

Представитель организатора торгов с доводами жалобы не согласился и пояснил, что заявка участника ООО НТЦ «Комплексные решения» поступила на электронную почту организатора торгов, что не противоречит требованиям, установленным Положением о закупках ООО «Тувинская горнорудная компания».

Рассмотрев жалобу и выслушав доводы лица, участвующего в рассмотрении жалобы, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

16.04.2018 года генеральным директором ООО «Тувинская горнорудная компания» утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Тувинская горнорудная компания» (далее – Положение).

Согласно пункту 2.1 Положения указанное Положение регулирует отношения, связанные с закупочной деятельностью ООО «Тувинская горнорудная компания», определяет требования к закупке, в том числе, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, основные права и обязанности сторон при закупке, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки правила.

В соответствии с пунктом 4.1 Положения одним из конкурентных способов закупки является запрос предложений.

Организатором торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания» на

торговой площадке НЭП «Фабрикант» в сети Интернет www.fabrikant.ru 30.11.2018 года опубликовано извещение о проведении запроса предложений № 1495050 «Экспертиза промышленной безопасности горных машин, технологического транспорта». Начальная цена лота 700 000 рублей.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 19.12.2018 года № 04 на момент окончания срока подачи заявок поступило 5 заявок, из них:

- посредством электронной торговой площадки «Фабрикант» – 2 (АО НПКЦ «Энергия» и ООО «Промпроект»);

- посредством электронной почты ООО «Тувинская горнорудная компания» – 5 (ООО НТЦ «Комплексные решения», ООО «ЦИЭКС» и ООО «ЮУЦЭПБ»).

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 24.12.2018 года № 09 победителем запроса предложения № 1495050 признан ООО НТЦ «Комплексные решения».

1.) Пунктом 8.1.1.1 положения предусмотрено, что запрос предложений (отбор заявок) – это преимущественный способ закупки, который проводится при закупке продукции, если цена сделки составляет от 500 (пятисот) тысяч рублей без НДС до 5 (пяти) миллионов рублей без НДС по закупкам работ и услуг.

Согласно пункту 8.1.3.1 Положения для участия в запросе предложений участник закупки подает заявку на участие в запросе предложений. Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений указываются в документации о закупке с учетом положений раздела 8 Положения.

Как следует из пункта 7.2.1 Положения в документации о закупке указываются порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В пункте 18 документации запроса предложений № 1495050 «Общие сведения» установлено, что предложения участников принимаются в электронном виде на сайте ТП «Фабрикант» – www.fabrikant.ru с 30.11.2018 года по 17.12.2018 года.

Приказом первого заместителя генерального директора ООО «Фабрикант.ру» от 26.06.2018 года № 81/1-ОД утвержден Регламент работы торгового портала «Фабрикант» (далее – Регламент).

Согласно пункту 1.1.1 Регламента указанный Регламент регулирует отношения, возникающие между Оператором Портала и Клиентами при использовании Портала, в том числе порядок и условия проведения Клиентами на Портале процедур в электронной форме.

В соответствии с пунктом 6.1.1 Регламента документооборот на Торговом портале «Фабрикант» происходит в электронной форме в системе ЭДО Портала.

В пункте 6.1.2 Регламента установлено, что заявки и предложения на участие в процедурах, проводимых на Торговом портале «Фабрикант», подаются в виде документов в электронной форме.

Пунктом 6.1.3 Регламента предусмотрено, что обмен документацией между Организатором процедуры и её Участником, а равно получение заявок и ценовых предложений, поданных потенциальными претендентами не через Портал в бумажной форме, недопустим и является грубым нарушением Регламента.

Исключение составляет отсутствие технической возможности произвести изготовление электронной копии документа ввиду особых (нестандартных) характеристик такого документа (чертежи, сложная техническая документация и пр.).

При проведении процедуры на Портале одновременное принятие Организатором Заявок и Предложений от Участников в электронной и бумажной формах недопустимо.

Согласно информации, размещенной на торговой площадке НЭП «Фабрикант» в сети Интернет www.fabrikant.ru, в разделе «Вопросы и ответы» ТП «Фабрикант» дано разъяснение, в части конфиденциальности заявок участников закупки, а именно:

«До наступления даты окончания приема заявок в абсолютном большинстве процедур организатор не видит заявок участников, а видит только факт их поступления.

Исключение составляют процедуры «Комплексная закупка» и «Запрос цен» секции судостроительной отрасли, а также процедура типа «Приглашения делать оферты», в том числе и при наличии даты окончания приема заявок».

В рассматриваемом случае, ООО «Тувинская горнорудная компания» проводится запрос предложений по секции «Корпоративные торги».

Таким образом, а также учитывая установленный Регламентом запрет

на подачу заявки не через ТП «Фабрикант» и принимая во внимание принцип конфиденциальности заявок, который обеспечивается ТП «Фабрикант», в соответствии с требованиями документации запроса предложений № 1495050 «Общие сведения» заявки (предложения) участников принимаются только в электронном виде посредством сайта ТП «Фабрикант» – www.fabrikant.ru.

В свою очередь, при подаче заявки посредством электронной почты организатора торгов не может быть обеспечена конфиденциальность заявки, что в последующем может привести к злоупотреблению со стороны должностных лиц организатора торгов.

Кроме того, документацией запроса предложений № 1495050 не предусмотрена возможность подачи заявок на электронную почту ООО «Тувинская горнорудная компания» минуя электронную площадку «Фабрикант».

Как следует из материалов дела и не оспаривается представителем ООО «Тувинская горнорудная компания», заявки ООО НТЦ «Комплексные решения», ООО «ЦИЭКС» и ООО «ЮУЦЭПБ» поступили посредством электронной почты ООО «Тувинская горнорудная компания».

В соответствии с пунктом 8.1.4.1 Положения закупочная комиссия в течение указанного срока в документации о закупке (не более десяти рабочих дней), следующего за днем окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений, рассматривает заявки на соответствие их требованиям, установленным в извещении и документации о проведении запроса предложений, и оценивает такие заявки.

При таких обстоятельствах, Комиссия Тувинского УФАС России приходит к выводу, что поскольку указанные выше заявки поступили с нарушением требований документации запроса предложения № 1495050 (не на ТП «Фабрикант», а на электронную почту организатора торгов), то у закупочной комиссии отсутствовали основания для их рассмотрения.

Таким образом, закупочной комиссии организатора торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания» в нарушение пункта 8.1.4.1 Положения рассмотрены заявки, поданные с нарушением требований документации запроса предложений № 1495050 «Общие сведения».

2.) В разделе 11 Положения установлен порядок заключения и исполнения договора.

В соответствии с пунктом 11.2 Положения договор с победителем либо иным лицом, с которым заключается договор, по результатам проведения торгов должен быть заключен заказчиком не позднее двадцати дней со дня подписания итогового протокола.

Таким образом, исходя из Положения следует, что договор по результатам торгов заключается не позднее двадцати дней со дня подписания итогового протокола. При этом, Положением требования к минимальному сроку заключения договора не установлены.

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 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Законом о защите конкуренции.

В соответствии с частью 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Часть 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусматривает, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения

жалобы по существу.

Таким образом, установление в Положении срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в 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 обращения с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

При этом, в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое заказчиками Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

В свою очередь, сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Кроме того, в силу требований 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 соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного, неустановление ООО «Тувинская горнорудная компания» в своем Положении минимального срока заключения договора по результатам закупки, в течение которого договор по результатам закупки не может быть заключен (10 дней), создает условия, при которых у участников закупки, чьи права и законные интересы нарушены действиями (бездействиями) организаторов торгов лишены возможности обжалования действий указанных лиц в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, что может иметь своим последствием ограничение конкуренции за право заключения договора, в том числе, путем подачи жалобы в антимонопольный орган, что также нарушает

права участников гражданского оборота, что является нарушением части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, ООО «Тувинская горнорудная компания» в нарушение части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции неправомерно установлено в Положении требования к сроку заключения договора.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2007 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тувинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Акционерного общества «Научно-производственный коммерческий центр «Энергия» обоснованной.
2. Установить в действиях закупочной комиссии организатора торгов – Общества с ограниченной ответственностью «Тувинская горнорудная компания» нарушение пункта 8.1.4.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Тувинская горнорудная компания», утвержденного генеральным директором ООО «Тувинская горнорудная компания» от 16.04.2018 года, в части рассмотрения заявок, поданных с нарушением требований документации запроса предложений № 1495050 «Общие сведения».
3. Установить в действиях организатора торгов – Общества с ограниченной ответственностью «Тувинская горнорудная компания» нарушение части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части неправомерного установления в пункте 11.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Тувинская горнорудная компания», утвержденного генеральным директором ООО «Тувинская горнорудная компания» от 16.04.2018 года, требований к сроку заключения договора.
4. Выдать организатору торгов – Обществу с ограниченной ответственностью «Тувинская горнорудная компания» и закупочной комиссии организатора торгов, оператору электронной торговой площадки «Фабрикант» предписание об устранении допущенных нарушений законодательства.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Тывинского УФАС России для рассмотрения в рамках главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председательствующий Комиссии

"..."

Члены Комиссии

"..."

Примечание:

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

**по жалобе № 05-13-01/06-18.1-19 об устранении допущенных
нарушений законодательства**

«22» января 2019 года г. Кызыл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председательствующий Комиссии: "...." – заместитель руководителя

управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Члены Комиссии:

"....." – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

"....." – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

на основании своего решения от 22.01.2019 года по жалобе № 05-13-01/06-18.1-19, принятого по итогам рассмотрения жалобы (вх. № 67 от 11.01.2019 года) АО НПКЦ «Энергия» на действия организатора торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания» при проведении запроса предложений № 1495050 «Экспертиза промышленной безопасности горных машин, технологического транспорта», и руководствуясь подпунктом «а» пункта 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 27.06.2007 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

предписывает:

1. Организатору торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания» и закупочной комиссии организатора торгов **в срок до 31.01.2019 года** отменить протокол заседания закупочной комиссии от 19.12.2018 года № 04 и протокол заседания закупочной комиссии от 24.12.2018 года № 09 с размещением соответствующей информации на торговой площадке НЭП «Фабрикант» в сети Интернет www.fabrikant.ru.

2. Оператору электронной торговой площадки – НЭП «Фабрикант» обеспечить техническую возможность исполнения пункта 1 настоящего Предписания и не позднее одного рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего Предписания уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в запросе предложений № 1495050 об отмене протоколов заседания закупочной комиссии от 19.12.2018 года № 04 и заседания закупочной комиссии от 24.12.2018 года № 09.

3. Организатору торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания» и закупочной комиссии организатора торгов **в срок не более десяти рабочих дней со дня исполнения пункта 1 настоящего Предписания** рассмотреть заявки, поданные участниками закупки посредством сайта ТП «Фабрикант» – www.fabrikant.ru, в соответствии с требованиями Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Тувинская горнорудная компания», утвержденного генеральным директором ООО «Тувинская горнорудная компания» от 16.04.2018

года, документации запроса предложений № 1495050 с учетом решения комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 05-13-01/06-18.1-19.

4. Оператору электронной площадки – НЭП «Фабрикант» обеспечить возможность исполнения пункта 3 настоящего Предписания.

5. Организатору торгов – ООО «Тувинская горнорудная компания», оператору электронной торговой площадки – НЭП «Фабрикант» в течении 3-х рабочих дней с момента рассмотрения заявок участников закупки представить в Тывинское УФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде с приложением подтверждающих документов (протокол рассмотрения заявок и т.д.).

Невыполнение в установленный срок предписания федерального антимонопольного [органа](#), его территориального [органа](#) влечет административную ответственность в соответствии с требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.

Председательствующий Комиссии

"..."

Члены Комиссии

"..."