

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «НПО «Экотехнологии» (вх. №003796-15)

01.04.2015 г.

г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

А. В. Плаксин, и.о. заместителя руководителя управления;

Члены комиссии:

Беловой А. Н., заместителя начальника отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Литвинов П. И., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

рассмотрев жалобу ООО «НПО «Экотехнологии» (вх. №003796-15) (далее – заявитель) на действия АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов», Единой закупочной комиссии АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» (далее также – заказчик, организатор торгов, общество, комиссия) при организации и проведении открытого запроса котировок (котировочная сессия) в электронном виде на право заключения договора на поставку химического сырья для нужд АО «НИИПМ», извещение №31502071630 опубликовано на официальном сайте РФ для размещения информации о закупках (далее – официальный сайт) www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» (далее – закупка, торги),

УСТАНОВИЛА:

16.03.2015 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика при организации и проведении торгов (письмо ФАС России от 12.03.2015 г. №АЦ/11642/15).

Заявитель указывает, что комиссия приняла решение об отказе ООО «НПО «Экотехнологии» в допуске к участию в котировочной сессии, в связи с не предоставлением обязательных документов. Данный отказ заявитель считает не законным, т.к. им была подготовлена и подана заявка на участие в торгах и приложены документы в строгом соответствии с требованиями закупочной документации. Иных документов, по мнению заявителя, предоставлять не требовалось.

В связи с изложенным, заявитель просит выдать предписание, направленное на устранение допущенного нарушения.

Организатор торгов с доводами заявителя не согласен указывает на законность и обоснованность процедуры закупки. Также просит учесть, что по результатам торгов сторонами заключен и исполняется договор поставки.

Представитель ООО «ВнешТорг АВС» пояснил, что их заявка также была признана не соответствующей требованиям документации. Законность данного отказа Обществом не оспаривается.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно информации, размещённой на официальном сайте АО «НИИПМ» в сети «Интернет» - www.niipm.perm.ru, в разделе «Раскрытие информации (аффелированные лица)» 100% доли в уставном капитале акционерного общества принадлежит Российской Федерации в лице Госкорпорации «Ростехнологии».

Порядок и условия проведения процедур закупок товаров, работ и услуг акционерными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов установлены Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (п. 1 ч. 2 ст. 1).

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг могут быть обжалованы в антимонопольный орган участниками закупки, указанными в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в следующих случаях:

- 1) неразмещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению на таком официальном сайте, или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, согласно ч.ч. 1, 5 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, осуществляемых в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса

предложений или заказчиками деятельности их участников;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

Согласно ч. 2 ст. 4 Закона о закупках заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год.

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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) настоящей статьи (ч. 5 ст. 4 Закона о закупках).

В соответствии со ст. 2 Закона о закупках при проведении закупок заказчик – акционерное общество обязано руководствоваться, в т.ч. утверждённым советом директоров Положением о закупках, в котором должны содержаться требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

26.02.2015 г. на официальном сайте заказчиком размещены извещение о торгах, закупочная документация, в т.ч. форма заявки, техническое задание, проект договора. Датой окончания срока подачи заявок указано «03» марта 2015 года 17 час. 00 мин. (время местное). Рассмотрения котировочных заявок назначено на «04» марта 2015 года в 12 час. 00 мин. (время местное). Также установлено, что срок подписания договора - не ранее чем через семь дней со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения котировочных заявок и не позднее чем через двадцать дней со дня подписания указанного протокола. Пунктом 12 информационной карты (приложение №1 к извещению) установлено обязательное требование к участникам котировочной сессии о наличии не менее 10 договоров на поставку каждого вида продукции (подтверждается отсканированными копиями заключенных договоров). Несоответствие участника указанному требованию, является основанием для отказа в допуске к торгам (п.п. 3, 6 п. 4.3).

На момент 26.02.2015 г. на официальном сайте размещено Положение о закупках заказчика, утверждённое решением совета директоров АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" (протокол №1 от 29.01.2014 г. с изменениями от 12.03.2014 г., 20.01.2015 г.). Статьей 21 Положения предусмотрена возможность осуществления закупок способом котировочной сессии, т.е. способом при котором победителем признаётся участник, предложивший наиболее низкую цену договора. При этом, частью 2 настоящей статьи предусмотрено ограничение применения данного способа закупки, а именно когда начальная (максимальная) цена договора не превышает 20 (двадцать) миллионов рублей (если годовая выручка Заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем 5 (пять) миллиардов рублей - не превышает 50 (пятьдесят) миллионов рублей). Пунктом 11 статьи 26 Положения установлено, что договор заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении котировочной сессии, по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении котировочной сессии или в котировочной заявке участника процедуры закупки, с которым заключается договор в случае уклонения победителя в проведении котировочной сессии от заключения договора.

На момент объявления торгов на официальном сайте также был размещён план закупок АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» на 2015 г., с указанием закупки, соответствующей предмету торгов (п. 39).

05.03.2015 г. на официальном сайте размещён протокол рассмотрения котировочных заявок №84 от 03.03.2015 г., согласно которого на участие в торгах поступило три заявки, из которых две (ООО «НПО «Экотехнологии» (предложенная цена – 51 678 000 руб. 00 коп.), ООО «ВнешТорг АВС» (предложенная цена – 59 500 000 руб. 00 коп.)) признаны не соответствующими требованиям документации, в связи с не предоставлением отсканированных копии заключенных договоров на поставку каждого вида продукции. Заявка ООО «АМС Групп» (предложенная цена – 60 675 010 руб. 00 коп.) признана соответствующей требованиям закупочной документации. Запрос котировок признан несостоявшимся. Комиссией принято решение заключить договор с ООО «АМС Групп» по предложенной цене. Указанный договор заключен сторонами 03.03.2015 г.

Комиссия Пермского УФАС России не находит нарушений в таком порядке и процедуре рассмотрения заявок ООО «НПО «Экотехнологии», ООО «ВнешТорг АВС», поскольку материалами жалобы подтверждается и сторонами не оспаривается отсутствие в составе заявок Обществ 10 отсканированных копии договоров на поставку каждого вида продукции, обязанность предоставления которых, как указано выше, была установлена закупочной документацией.

При этом, доводы заявителя о незаконности самого факта установления данного требования не могут быть признаны обоснованными, т.к. определение требований к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям является компетенцией исключительно заказчика (п.п. 3, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках). В данном случае лица, заинтересованные в заключении договора либо соглашаются с предложенными условиями, либо вправе не подавать заявку на участие в торгах. Каких-либо пояснений, документов, доказательств того, что установление заказчиком требования об обязательном

предоставлении отсканированных копии договоров привело, либо могло привести к ограничению конкуренции на торгах, в т.ч. создало преимущества участия в торгах отдельным хозяйствующим субъектам, заявителем в материалы жалобы не представлено. Комиссией Пермского УФАС России таких обстоятельств не установлено.

Доводы заявителя, изложенные в жалобе, своего подтверждения не нашли.

Таким образом, нет оснований утверждать о необходимости применения к рассматриваемой закупке положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Заказчик не предъявлял к участникам торгов требований о предоставлении документов, не предусмотренных документацией о закупке. На официальном сайте размещены все сведения и документы, размещение которых является обязательным в соответствии с Законом о закупках.

В то же время, при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений (ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссия Пермского УФАС России не может согласиться с позицией организатора торгов о законности процедуры закупки, в т.ч. в части её соответствии требованиям Закона о закупках, Положения о закупках АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов".

Обоснованной признаётся позиция организатора торгов, согласно которой непредставление участниками торгов документов, определённых п.п. 6 п. 12 информационной карты (приложение №1 к извещению) является достаточным основанием для отказа в допуске к торгам.

Однако, нельзя не учитывать, что такой же подход должен был применяться в равной степени ко всем иным участникам закупки (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

В то же время, из анализа заявки ООО «АМС Групп» следует, что к ней, также как и к заявкам иных лиц, не приложено 10 отсканированных договоров на поставку каждого вида продукции, даже при самом широком толковании понятия «договор». Установлено и организатором торгов не оспаривается, что указанное Общество представило в составе заявки: 14 договоров на «1,3,5 Триоксан», 4 договора на «Барбитуровую кислоту» и по одному договору на «Глиоксаль 40%», «Этилендиамин». При этом, ни Положение о закупках, ни закупочная документация не содержат каких-либо критериев малозначительности либо несущественности нарушений, допущенных заявителями на этапе подготовки и подачи заявок на участие в торгах.

Учитывая изложенное, следует сделать однозначный вывод, об отсутствии у единой комиссии оснований для допуска ООО «АМС Групп» к котировочной

сессии, и как следствие нарушению порядка проведения торгов, незаконности их результатов и решению о заключении договора поставки с данной организацией.

Более того, заказчиком допущено нарушение требований законодательства о закупках (ч.ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках), Положения о закупках АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" (ч. 2 ст. 21) ещё на этапе выбора способа закупки. Начальная цена договора, указанная в плане закупок заказчика на 2015 г., извещении о торгах, закупочной документации составляет 61 228 165 руб. 00 коп.

Как указано выше, положения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции распространяются на закупки, применяемые в рамках Закона о закупках.

Под конкуренцией в силу п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В рассматриваемом случае конкуренция выражается в соперничестве хозяйствующих субъектов за право заключение АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" договора на поставку химической продукции, т.е. на рынке поставки химической продукции.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом (ч. 2 ст. 447 ГК РФ, ст. 12 Положения о закупках АО "НИИПМ").

Таким образом, действующее законодательство, а также Положение о закупках заказчика (с учётом отсутствия в материалах жалобы доказательств принятия единой комиссией решения о возможности осуществления данной закупки у единственного поставщика (ст. 27 Положения о закупках)) гарантирует право на осуществление самостоятельных действий всем без исключения хозяйствующим субъектам, заинтересованным в заключении указанного договора, в т.ч. путём участия в соответствующей процедуре торгов (конкурс, аукцион).

Следовательно, каждый из участников торгов вправе рассчитывать, что не признание его победителем закупочной процедуры (согласно установленным порядку выбора процедуры торгов, порядку, критериям рассмотрения, оценки и сопоставления заявок) означает наличие в заявках конкурентов, соответствующих требованиям документации, лучших условий исполнения договора (цены договора), т.е. на добросовестную конкуренцию на торгах.

Нет оснований утверждать, что действия заказчика, единой (закупочной) комиссия соответствуют требованиям антимонопольного законодательства, в случае если установлено, что нарушены процедуры выбора закупочной процедуры, а также порядок рассмотрения поступивших заявок, в т. ч. в части отказа в допуске к торгам одному лицу за не предоставление документов и допуска к торгам иного лица при отсутствии у последнего тех же документов.

Антимонопольным органом учтено отсутствие в материалах жалобы доказательства неизменности результатов торгов в случае соблюдения заказчиком, единой комиссией требований Положения о закупках, закупочной документацией. В частности, цена договора, предложенная заявителем, ООО «ВнешТорг АВС» ниже цены, предложенной ООО «АМС Групп».

Учитывая изложенное, Комиссия Пермского УФАС России считает возможным признать в действиях АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов», Единой закупочной комиссии АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» факт нарушения п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в нарушении порядка определения победителя торгов по извещению №31502071630 путём выбора закупочной процедуры с нарушением ч. 2 ст. 21 Положения о закупках АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов", утверждённого решением совета директоров АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" (протокол №1 от 29.01.2014 г. с изменениями от 12.03.2014 г., 20.01.2015 г.), а также допуска к участию в торгах ООО «АМС Групп» с нарушением требований п. 12 информационной карты (приложение №1 к извещению об указанных торгах) (при условии отклонения заявок ООО «НПО «Экотехнологии», ООО «ВнешТорг АВС»), что привело, либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на указанных торгах.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона (ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

В материалы жалобы представлен подписанный сторонами договор №057-02/101. Договор подписан сторонами с нарушением п. 11 ст. 26 Положения о закупках, п. 1 закупочной документации, т.е. в срок менее чем 7 дней после размещения протокола о торгах.

Однако, даже не смотря на это обстоятельство в данном случае Комиссия Пермского УФАС России лишена возможности выдать предписание, направленное на устранение допущенного нарушения, в т.ч. путём аннулирования торгов,

В то же время, согласно [ч. 4 ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня такого размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

При этом в [ч. 18, ч. 19 ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции указано, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11 настоящей 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 настоящей статьи](#), направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

В связи с чем, исходя из содержания [ч. 1, ч. 2 ст. 2](#) Закона о закупках Положение о закупке должно соответствовать положениям Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, [Закона](#) о закупках, [Закона](#) о защите конкуренции, и должно содержать требования к закупке, в том числе, порядок заключения договоров, который должен обеспечивать участникам закупки возможность реализации их права на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган в порядке, установленном [ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции, [ч. 10 ст. 3](#) Закона о закупках.

Учитывая изложенное, на основании ст.ст. 17, 18.1, 23 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПО «Экотехнологии» (вх. №003796-15) на действия АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов», Единой закупочной комиссии АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» при организации и проведении открытого запроса котировок (котировочная сессия) в электронном виде на право заключения договора на поставку химического сырья для нужд АО «НИИПМ», извещение №31502071630 опубликовано на официальном сайте РФ для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» не обоснованной.

2. Признать в действиях АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов», Единой закупочной комиссии АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» факт нарушения п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в нарушении порядка определения победителя торгов по извещению №31502071630 путём выбора закупочной процедуры с нарушением ч. 2 ст. 21 Положения о закупках АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов", утверждённого решением совета директоров АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" (протокол №1 от 29.01.2014 г. с изменениями от 12.03.2014 г., 20.01.2015 г.), а также допуска к участию в торгах ООО «АМС Групп» с нарушением требований п. 12 информационной карты (приложение №1 к извещению об указанных торгах) (при условии отклонения заявок ООО «НПО «Экотехнологии», ООО «ВнешТорг АВС»), что привело, либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на указанных торгах.

3. Выдать АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, в т.ч. путём внесения изменений в Положение о закупках АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" в части обеспечения участникам закупки возможности реализации их права на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган в порядке, установленном [ст. 18.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», [ч. 10 ст. 3](#) Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц".

Председатель Комиссии

А. В. Плаксин

Члены Комиссии

А. Н. Белова

П. И.

Литвинов

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

Д. Е. Баранов, 8(342) 2 351-036