

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

<...> – председателя комиссии, заместителя руководителя Управления;

<...> – члена комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли Управления;

<...> – члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли Управления,

изучив в соответствии с ч. 10-13 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Региональное снабжение» (Ракетный Бульвар, д. 16, г. Москва, 129164, ИНН 7717652073, КПП 7717701001, ОГРН 1097746271083, далее – ООО «Региональное снабжение», заявитель) на действия (бездействие) заказчика – общества с ограниченной ответственностью «Концессии теплоснабжения» (ул. Порт-Саида, 16а, г. Волгоград, 400066, ИНН 3444259579, КПП 344401001, ОГРН 1163443068722, далее – ООО «Концессии теплоснабжения», Общество, заказчик) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках путём проведения запроса технико-коммерческих предложений на право заключить договор на поставку труб стальных (закупка № 31806933755),

с участием в заседании комиссии представителей заказчика <...> (действующей на основании доверенности № 267-18 от 25.09.2018), <...> (действующей на основании доверенности № 268-18 от 25.09.2018),

с участием до перерыва в рассмотрении жалобы представителя заявителя <...> (действующего на основании доверенности № 1 от 09.01.2018),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России) посредством электронной почты 20.09.2018 вх. э/п № 8365 поступила жалоба ООО «Региональное снабжение» на действия заказчика – ООО «Концессии теплоснабжения» при проведении запроса технико-коммерческих предложений на право заключить договор на поставку труб стальных (закупка № 31806933755).

В жалобе ООО «Региональное снабжение» указаны следующие доводы: установленный заказчиком срок для подачи заявок для участия в закупке явно недостаточен для формирования заявки и оплаты обеспечения; Положением о закупке товаров, работ, услуг ООО «Концессии

теплоснабжения» (далее – Положение) запрос технико-коммерческих предложений необоснованно отнесён к неконкурентным способам закупки; спорная закупка имеет признаки ограничения конкуренции.

На момент рассмотрения жалобы по существу договор по процедуре закупки № 31806933755 заключен не был.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных ст. 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с правилами п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной 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 Законом о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, жалоба в антимонопольный орган может быть подана

заинтересованными лицами, не подававшими заявки на участие в торгах, в случае, если обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка подачи заявок и такие нарушения могут ущемлять или нарушают права и законные интересы заявителя, в частности препятствуют подаче им заявки на участие в торгах.

Жалоба ООО «Региональное снабжение» поступила в антимонопольный орган в пределах срока для обжалования действий заказчика, предусмотренного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Учитывая, что в поданной жалобе заявителем указано на нарушение установленного порядка подачи заявок, комиссия считает жалобу подлежащей рассмотрению антимонопольным органом как отвечающей требованиям ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и ст. 3 Закона о закупках.

В ходе рассмотрения жалобы представители заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. При рассмотрении жалобы Комиссией установлено, что извещение о проведении закупки № 31806933755 от 18.09.2018 размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) – 20.09.2018 в 09:00 (МСК).

Дата рассмотрения заявок – 20.09.2018 (МСК).

Предмет закупки – поставка труб стальных.

Способ проведения закупки: запрос технико-коммерческих предложений.

Начальная (максимальная цена) договора – 11 882 926 (одиннадцать миллионов восемьсот восемьдесят две тысячи девятьсот двадцать шесть) рублей 99 копеек.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона 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 ч. 3 настоящей 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 осуществления закупок способами, указанными в ч. 3.1 и ч. 3.2 ст. 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с ч. 2 ст. 3 Закона о закупках, положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3 ст. 3 Закона о закупке в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Заказчиком была проведена закупка путем запроса технико-коммерческих предложений на основании Положения о закупках товаров, работ и услуг ООО «Концессии теплоснабжения», утвержденного протоколом Совета директоров № 3 от 19.07.2018.

Под запросом технико-коммерческих предложений, согласно ст. 30 Положения о закупках понимается способ закупки, не являющийся формой проведения Торгов, Заявку на участие в которой может подать любое лицо и победителем которой признаётся Участник, который по результатам обмена между Обществом и Участниками сведениями и предложениями, согласования условий Договора (Договоров) предложил лучшие условия исполнения Договора (Договоров), в соответствии с критериями и порядком основного этапа Закупки (оценки и сопоставления Заявок), которые установлены Документацией процедуры закупки на основании настоящего Положения.

Согласно Положению запрос технико-коммерческих предложений не является формой проведения Торгов и его проведение не регулируется статьями 447 – 449 Гражданского кодекса Российской Федерации. Запрос технико-коммерческих предложений не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057 – 1061 Гражданского кодекса Российской Федерации. Запрос технико-коммерческих предложений не накладывает на Общество обязательств по заключению Договора (Договоров) с победителем или иным Участником. Извещение о закупке и Документация процедуры закупки являются согласно п. 1 статьи 437 Гражданского кодекса Российской Федерации приглашением делать оферты и должны рассматриваться в соответствии с этим.

В Запросе технико-коммерческих предложений может принять участие

любое лицо, своевременно подавшее надлежащим образом оформленное Предложение по предмету закупки (далее - Предложение) и документы согласно размещенным на сайте Заказчика и (или) на сайте ЭТП Извещению и Документации о проведении Запроса технико-коммерческих предложений;

Извещение о проведении Запроса технико-коммерческих предложений размещается на сайте Заказчика и (или) на сайте ЭТП не более, чем на 5 (пять) рабочих дней до даты окончания приема Предложений.

Все требования к порядку, срокам и особенностям проведения Запроса технико-коммерческих предложений устанавливаются Заказчиком в Документации и Извещении.

Согласно Положению о закупках (п. 2 ст. 12), запрос технико-коммерческих предложений отнесен к неконкурентным способам закупки.

Согласно ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным [ч. 3](#) данной статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно ч. 3 ст. 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены [ст. 3.5](#) настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований [ч. 6.1](#) настоящей статьи.

Согласно требованиям ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в документации о закупке, в числе прочего должны указываться функциональные

характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Из представленных документов по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Волгоградским УФАС России, а также пояснений Общества следует, что информация о закупке заказчиком сообщена путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о закупке. По результатам спорной закупки, заказчик выбирает победителя закупки на основании оценки и сопоставления заявок, порядок данной оценки позволяет определить лучшее предложение на основе конкурентного (состязательного) отбора поступивших предложений. Формой технического задания на поставку материалов, включённого в состав документации о закупке, в п. 15 предусмотрено требование к техническим характеристикам товара, а п. 17 предусмотрено требование к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара.

Исходя из данных обстоятельств, Комиссия Волгоградского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушение ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках, выразившиеся в необоснованном отнесении запроса технико-коммерческих предложений к формам неконкурентных закупок, поскольку установленный заказчиком порядок отвечает условиям, указанным в ч. 3 ст. 3 Закона о закупках.

При данных обстоятельствах комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы ООО «Региональное снабжение» в данной части и о нарушении Заказчиком требований ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках.

2. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 30 Положения ООО «Концессии теплоснабжения» в Запросе технико-коммерческих предложений может принять участие любое лицо, своевременно подавшее надлежащим образом оформленное Предложение по предмету закупки (далее - Предложение) и документы согласно размещенным на сайте Заказчика и (или) на сайте ЭТП Извещению и Документации о проведении Запроса технико-коммерческих предложений;

Извещение о проведении Запрос технико-коммерческих предложений

размещается на сайте Заказчика и (или) на сайте ЭТП не более, чем на 5 (пять) рабочих дней до даты окончания приема Предложений.

Заявитель указывает, что заинтересован в принятии участия в объявленной закупке, однако не имеет возможности ввиду установленных заказчиком временных ограничений. Невозможность подать заявку и собрать пакет документов, установленный документацией на участие в спорной закупке, заявитель не обосновал.

Согласно письменным пояснениям заказчика № КТ/18533-18/1 от 01.10.2018, данным по вопросу о достаточности установленных заказчиком сроков подачи заявки и о наличии доказательств фактической возможности представления необходимых документов, затрачиваемое участником на подготовку документов для участия в закупке, составляет примерно 120,5 мин.

Письмом ФАС России от 19.02.2015 № АЦ/7404/15 разъяснено, что комиссия антимонопольного органа при рассмотрении жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, вправе устанавливать нарушения ст. 17 Закона о защите конкуренции лишь при наличии достоверных доказательств такого нарушения.

Вместе с тем, заявителем не представлено Комиссии каких-либо доказательств, опровергающих доводы заказчика о достаточности установленных сроков для подачи заявки. Подателем жалобы не заявлено обоснованных возражений, позволяющих сделать вывод о фактической (объективной) невозможности формирования заявки в установленные сроки. Убедительных доказательств такого рода материалы дела не содержат.

Доводы жалобы о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства, в отсутствие достаточных доказательств такого нарушения на момент рассмотрения жалобы, образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции, вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о закупках в предусмотренном им порядке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в этой части.

3. В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, учитывая характер установленных нарушений со стороны заказчика, допущенных им при организации закупки в форме запроса технико-коммерческих предложений на право заключить договор на поставку труб стальных, принимая во внимание содержание жалобы заявителя, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы ООО «Региональное снабжение», а также о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, по внесению изменений в Положение о закупках товаров, работ, услуг общества, устраняющих выявленные нарушения, в строгом соответствии с требованиями ст. 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

Р Е : Ш И Л А

1. Признать жалобу ООО «Региональное снабжение» на действия заказчика – ООО «Концессии теплоснабжения» при проведении запроса технико-коммерческих предложений на право заключить договор на поставку труб стальных (закупка № 31806933755) обоснованной.

2. Признать заказчика – ООО «Концессии теплоснабжения» нарушившим ч 3.2 ст. 3 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику – ООО «Концессии теплоснабжения» обязательное для исполнения предписание, предусмотренное п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, по внесению изменений в Положение о закупках товаров, работ, услуг общества посредством отнесения закупок в форме запроса технико-коммерческих предложений к конкурентным способам закупок.