

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 113/03-18.1-2018

«28» сентября 2018 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии: <...>- <...>;

Члены Комиссии: <...>- <...>;

<...>- <...>;

<...>- <...>;

<...>- <...>.

в присутствии представителя ООО «КЭНК» <...> (доверенность <...>),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ООО «Концепт» (ИНН 4205227257) (далее – Заявитель) и материалы по жалобе № 113/03-18.1-2018,

У С Т А Н О В И Л А:

19.09.2018 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ООО «Концепт» (вх. № 5863) на действия заказчика - Общество с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (ИНН/КПП: 4205109750/424950001, также – ООО «КЭНК») (далее – Заказчик) при осуществлении закупки путем проведения запроса цен на поставку бензина, дизельного топлива по топливным картам, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, Извещение №31806916612 (далее – Закупка).

По мнению заявителя, заказчиком нарушены требования Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а именно:

- ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках путем указания в извещении о проведении закупки и закупочной документации права Заказчика отказаться от проведения процедуры закупки до момента подведения итогов,

- ч. 6 ст.3 Закона о закупках путем установления в документации о закупке требований не в соответствии с положением о закупке,

- п. 4.2.1 Положения о закупке ООО «КЭНК» путем проведения Закупки не в электронной форме.

Уведомлением от 24.09.2018 г. № 03/9290 рассмотрение жалобы № 113/03-18.1-2018 назначено на 28.09.2018г. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «КЭНК» и ООО «Концепт» по электронной почте.

28.09.2018 г. на рассмотрении Комиссией жалобы № 113/03-18.1-2018 представитель ООО «КЭНК» не поддержала доводы, изложенные в жалобе и просила признать жалобу ООО «Концепт» необоснованной, приложив письменные пояснения.

Изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

ООО «КЭНК» осуществляет виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий, и регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, следовательно, относится к организациям, указанным в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий), 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 (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии со 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 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

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 вышеуказанными требованиями Закона о закупках общим собранием участников ООО «КЭНК» (протокол от 29.06.2018 № 16) утверждено

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «КЭНК» (далее - Положение), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru).

Согласно п. 4.1. Положения приобретение продукции осуществляется Заказчиком следующими способами:

- путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона;
- без проведения торгов (запрос предложений, запрос цен, прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя)).

Согласно п. 7.8.1. Положения Запрос цен – это способ закупки, при котором победителем запроса цен признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса цен и документации о закупке, и содержит наиболее низкую цену договора.

13.09.2018г. Закупочной комиссией ООО «КЭНК» в Единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru> были размещены Извещение №31806916612 (далее – Извещение) и Закупочная документация по Закупке (далее – Закупочная документация).

П.2.6. Положения ООО «КЭНК» установлено, что при проведении закупочных процедур, отличных от торгов, Заказчик вправе на любой стадии отказаться от ее проведения, в том числе от подведения итогов закупки и заключения договора с победителем (единственным поставщиком). Не позднее чем в течение двух дней со дня принятия такого решения такая информация размещается организатором в Единой информационной системе. В п. 9 Извещения и п. 17 Закупочной документации ООО «КЭНК» также указало на право Заказчика отказаться от проведения процедуры закупки до момента подведения итогов.

Федеральным законом № 505-ФЗ от 1 декабря 2017 года «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 505-ФЗ) 01.07.2018г. в Закон о закупках введена в действие ст. 3.2, согласно ч. 5 которой Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Вместе с тем довод жалобы о нарушении Заказчиком ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках, путем указания в извещении о проведении закупки и закупочной документации права Заказчика отказаться от проведения процедуры закупки до момента подведения итогов, является несостоятельным исходя из следующего.

Согласно ст. 4 Федерального Закона №505-ФЗ Положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции настоящего Федерального закона), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции настоящего Федерального закона), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, учитывая положения ч.3 ст. 4 Федерального Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона о закупках в редакции Федерального Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, Заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом о закупках в редакции Федерального Закона № 505-ФЗ.

Соответственно наличие в Извещении и Закупочной документации указания на то, что Организатор по собственной инициативе или по инициативе заказчика вправе принять решение об отказе от проведения запроса цен до момента подведения итогов не является нарушением норм действующего законодательства.

Кроме того, 18.09.2018г. ООО «КЭНК» в п. 9 Извещения и п. 17 Закупочной документации внесло изменения (размещены в ЕИС и на ЭТП 19.09.2018) и установило, что Заказчик вправе при проведении запроса цен в электронной форме принять решение об отказе от его проведения до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в запросе цен. При этом срок подачи заявок на участие в Закупке был продлен до 25.09.2018г.

Довод жалобы о нарушении ООО «КЭНК» ч.6 ст.3 Закона о закупках путем установления в документации о закупке требований не в соответствии с положением о закупке также является необоснованным на основании следующего.

Согласно п. 5.2. Положения о закупке ООО «КЭНК» к участникам закупки Заказчик вправе предъявить следующие дополнительные требования:

- 1) Квалификация участника (опыт осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг; образование квалификация персонала участника закупки; деловая репутация);
- 2) Наличие производственных мощностей (материальных средств, (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора), а также иные критерии, предусмотренные конкретной документацией о закупке;
- 3) Наличие сервисного центра, осуществляющего гарантийное и (или) техническое обслуживание (собственного или арендованного);
- б) иные разумные и обоснованные требования, указанные в документации о закупке.

Наличие в п. 24.1 Закупочной документации требования «обладать исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности» не нарушает прав и законных интересов участника закупки и не противоречит требованиям норм действующего законодательства и Положения о закупке ООО «КЭНК» поскольку возможность

установления данного требования предусмотрена пп.6 п. 5.2 Положения.

Кроме того, 18.09.2018г. ООО «КЭНК» в п. 24.1 Закупочной документации внесло изменения, согласно которым требование «обладать исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности» было исключено.

Довод жалобы о нарушении Заказчиком п. 4.2.1 Положения о закупке ООО «КЭНК» путем проведения Закупки не в электронной форме является несостоятельным исходя из следующего.

Согласно п. 4.2.1 Положения о закупке ООО «КЭНК» в случае, если закупаемая Заказчиком продукция включена в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме (далее - перечень), закупка такой продукции осуществляется путем проведения закупочной процедуры в электронной форме с использованием функционала электронной торговой площадке.

Предметом Закупки ООО «КЭНК» является поставка бензина, дизельного топлива по топливным картам.

Согласно плану закупок ООО «КЭНК» на 2018г. и Извещению указанная Закупка проводится под кодом 19.20.21 «Топливо моторное, включая автомобильный и авиационный бензин» Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОК 034-2014 (КПЕС 2008)) (далее – ОКПД 2).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 21 июня 2012 г. № 616 утвержден Перечень товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме (далее - Постановление № 616, Перечень).

В данном Перечне не указан код 19.20.21 «Топливо моторное, включая автомобильный и авиационный бензин», соответственно у ООО «КЭНК» отсутствует обязанность осуществлять данную Закупку в электронной форме.

Кроме того, Заявитель неверно полагает, что поставка бензина, дизельного топлива должна быть классифицирована под кодом 47.30.10 «Услуги по розничной торговле моторным топливом в специализированных магазинах», поскольку ООО «КЭНК» проводится Закупка на право заключения договора на поставку товара (бензина, дизельного топлива по топливным картам), а не на право заключения договора оказания услуг. К Закупочной документации приложен проект Договора поставки, а не Договора оказания услуг.

Таким образом, предмет Закупки классифицирован ООО «КЭНК» верно под кодом 19.20.21 ОКПД 2, соответственно Закупка может быть проведена не в электронной форме.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит в выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений ч. 5 ст. 3.2, ч.6 ст.3 Закона о закупках, п. 4.2.1 Положения о закупке ООО «КЭНК».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 18.1 и 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Концепт» на действия Заказчика - Общества с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (ИНН/КПП: 4205109750/424950001) при осуществлении закупки путем проведения запроса цен на поставку бензина, дизельного топлива по топливным картам (Извещение №31806916612) необоснованной.

Заместитель председателя

Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.