

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-123/20

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройсервис» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

12.02.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Стройсервис» б/д б/н, направленную письмом Ненецкого УФАС России от 05.02.2020 № 01-26/109, на действия (бездействие) заказчика МП ЗР «Севержилкомсервис» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку энергоресурсов для реализации уставных целей МП ЗР «Севержилкомсервис» (извещение № 32008767452), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба ООО «Стройсервис» (далее — Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Ненецкого УФАС России от 05.02.2020 № 01-26/109, на действия (бездействие) заказчика МП ЗР «Севержилкомсервис» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку энергоресурсов для реализации уставных целей МП ЗР «Севержилкомсервис» (извещение № 32008767452) (далее — Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке продукции для нужд МП ЗР «Севержилкомсервис», утвержденное приказом от 26.08.2019 г. № 220 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, 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 Закона о закупках.

Согласно сведениям ЕИС 15.01.2020 размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

При этом согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

1.
  1.
    1. дата окончания подачи заявок — 03.02.2020;
    2. дата рассмотрения заявок — 06.02.2020;
  1.
    3. дата подведения итогов — 06.02.2020;
    4. начальная (максимальная) цена договора — 1 249 427 271, 50 рубль.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.
  1.
    1. Заказчиком в Документации неправомерно указан код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (далее — ОКПД 2), не соответствующий всем видам товаров, предусмотренных техническим заданием Документации;
    2. Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот лицензируемых и нелицензируемых видов работ по предмету закупки;
    3. Заказчиком в проекте Договора документации неправомерно установлено право Заказчика, предусматривающее возможность изменения Заказчиком

места поставки товара по предмету закупки.

Согласно письменным пояснениям, представленным Заказчиком, Заказчик с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно указан код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (далее — ОКПД 2), не соответствующий товарам, определенным в техническом задании Документации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 18 статьи 4 Закона о закупках установлено, что размещение заказчиками в единой информационной системе информации о закупке осуществляется без взимания платы. Порядок размещения в единой информационной системе информации о закупке устанавливается Правительством Российской Федерации. Порядок регистрации заказчиков в единой информационной системе устанавливается федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации на ведение единой информационной системы.

В соответствии с пунктом 24 постановления Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке» (далее — Постановление № 908) установлено, что представитель

заказчика для размещения извещения о закупке определяет и указывает соответствующие коды товаров, работ, услуг по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД 2) и коды по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2).

Согласно сведения ЕИС Заказчиком установлен код ОКВЭД 2 19.20.1 (производство жидкого топлива), а также код ОКПД 2 19.20.31.331 (топливо дизельное арктическое вне классов).

Комиссия ФАС России, изучив требования технического задания Документации, установила, что согласно техническому заданию Документации участник должен осуществить поставку, в том числе, угля каменного (код ОКПД 2 – 05.10.10.131) и дров отопительных (код ОКПД 2 – 02.20.14.110), а также установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товара.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России также установлено, что Заказчиком в Извещении не установлены коды ОКПД 2, соответствующие товарам, поставляемым в рамках поставки товара по предмету закупки.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что указанное нарушение повлияло на результаты проведения Аукциона.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот лицензируемых и нелицензируемых видов работ по предмету закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с разделом 3 информационной карты Документации (требования к участникам Аукциона) лица, осуществляющие поставку товаров по договору, должны соответствовать обязательным требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, в силу пункта 21 части 1 статьи 12 Федерального закона от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по перевозкам внутренним водным транспортом, морским транспортом опасных грузов подлежит лицензированию, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2012 № 193 «О лицензировании отдельных видов деятельности на морском и внутреннем водном транспорте» погрузочно-разгрузочная деятельность опасных грузов в морских портах является лицензируемым видом деятельности.

При этом согласно разделу 4.2 информационной карты Документации участник в составе заявки в подтверждение указанным требованиям должен представить, в том числе:

- действующую лицензию или её копию на осуществление деятельности по перевозкам внутренним водным транспортом, морским транспортом опасных грузов, на основании пункта 21 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»;
- действующую лицензию или её копию на осуществление погрузочно-разгрузочной деятельности опасных грузов в морских портах в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2012 № 193 «О лицензировании отдельных видов деятельности на морском и внутреннем водном транспорте».

Согласно письменным пояснениям Заказчика поставка товара по предмету закупки (топливо дизельное, уголь каменный, дрова отопительные) относится к группе товаров, имеющих единое назначение, а именно к группе энергоресурсов, при этом доставка товара по предмету закупки будет осуществляться, в том числе водным транспортом на острова, указанные в техническом задании Документации, в связи с чем поставка дров отопительных отдельным транспортом нецелесообразна.

Кроме того, согласно письменным пояснениям Заказчика из общего объема товаров, закупаемых в рамках проведения Аукциона, работы, требующие наличие лицензии составляют 96% (топливо, уголь каменный).

Кроме того, согласно письменным пояснениям Заказчика, участник может привлечь к исполнению обязательств по договору субподрядные организации, соответствующие вышеуказанным требованиям Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем комиссия ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот лицензируемых и нелицензируемых видов работ по предмету закупки.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

1.

1.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте Договора документации неправомерно установлено право Заказчика, предусматривающее возможность изменения Заказчиком места поставки товара по предмету закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.

Согласно пункту 8.3 проекта договора Документации (далее – Договор) стороны могут изменить существенные условия Договора по соглашению сторон, в том числе, изменение места, срока поставки Товара в соответствии с условиями настоящего Договора или действующим законодательством Российской Федерации.

Вместе с тем, согласно пункту 20.2.2 Положения о закупке договор заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается договор.

Кроме того, в соответствии со статьей 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора, в том числе месте поставки товара.

При этом согласно положениям ГК РФ существенными являются условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

В соответствии с пунктом 1 статьи 433 ГК РФ в результате внесения в договор изменений существенных условий договора у сторон возникают новые правоотношения, которые должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам).

Кроме того, согласно требованиям Закона о закупках договор заключается на условиях, представленных в заявке участника закупки, поданной до окончания срока подачи заявок на участие, в связи с чем изменение условий проекта договора противоречит требованиям Закона о закупках.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 20.2.2 Положения о закупке и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

## РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Стройсервис» (ИНН: 2983006828, ОГРН: 1088383000100) б/д б/н, направленную письмом Ненецкого УФАС России от 05.02.2020 № 01-26/109, на действия (бездействие) заказчика МП ЗР «Севержилкомсервис» (ИНН: 8300010685; ОГРН: 1038302271040) (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку энергоресурсов для реализации уставных целей МП ЗР «Севержилкомсервис» (извещение № 32008767452) обоснованной в части доводов Жалобы:

•

○

- Заказчиком в Документации неправомерно указан код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (далее — ОКПД 2), не соответствующий товарам, определенным в техническом задании Документации;
- Заказчиком в проекте Договора документации неправомерно установлено право Заказчика, предусматривающее возможность изменения Заказчиком места поставки товара по предмету закупки.

1.

1.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в

соответствии с принятым решением от 12.02.2020 № 223ФЗ-123/20.

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