

Решение по делу № Т 14/128

21.10.2014 г.

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия), рассмотрев дело № Т14/128 по жалобе Общества с ограниченной ответственностью «ПОРТ» (далее – заявитель, ООО «ПОРТ») на действия ОАО «Тюменское пассажирское автотранспортное предприятие №2» (далее – заказчик, организатор закупки, ОАО «ТПАТП №2») при проведении открытого конкурса на право заключения договора поставки нефтепродуктов через АЗС по топливным картам с использованием топливораздаточных колонок (реестровый номер закупок на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru: 31401544826).

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 14.10.2014 г. поступила жалоба ООО «ПОРТ» о нарушении заказчиком действующего законодательства при проведении открытого конкурса № 31401544826.

В соответствии с ч.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Соответственно, жалобы на действия указанных лиц подаются в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, при этом, частью 17 указанной статьи 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба ООО «ПОРТ» признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

В соответствии с ч.19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес организатора торгов направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Так, в жалобе заявитель указывает на нарушение заказчиком требований действующего законодательства относительно порядка проведения указанной публичной процедуры. В частности, положения конкурсной документации, содержащие требования к квалификации участников конкурса, которые нарушают антимонопольное законодательство и создают преимущественные условия участия в конкурсе для отдельных его участников.

При этом, требование заказчика о предоставлении в составе заявки документов (сертификатов и паспортов качества с указанием маркировки продукции и завода изготовителя)) является неправомерным, поскольку в силу гражданского законодательства указанные документы передаются совместно с поставляемым товаром.

Общество, будучи извещенным надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, своих представителей на заседание Комиссии не направило, в связи с чем дело рассмотрено в отсутствие его представителей.

В заседание комиссии ответчиком представлены материалы и документы по проведению вышеобозначенного открытого конкурса, а также письменные возражения (письмо от 21.10.2014 г. б/н) на жалобу заявителя, согласно которым действия заказчика при организации и проведении указанной закупки являются правомерными и нарушают права и законные интересы ООО «ПОРТ» как потенциального участника закупки.

Комиссия, заслушав представителя ответчика, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 1 Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) хозяйственные общества, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов обязаны при осуществлении закупки товаров, работ, услуг руководствоваться указанным Федеральным законом.

Согласно статье 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, во исполнение требований Закона о закупках и осуществления регламентации закупочной деятельности решением Совета директоров ОАО «ТПАТП №2» (протокол от

27.12.2013 г. б/н) утверждено «Положение о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд ОАО «Тюменское пассажирское автотранспортное предприятие №2» (с последующими изменениями).

Положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность учреждения и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для его нужд, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией установлено, что указанное Положение о закупке 31.12.2013 г. опубликовано на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц (официальный сайт) www.zakupki.gov.ru.

25.09.2014 (МСК+2) извещением № 31401544656 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru, ОАО «ТПАТП №2» объявлено о проведении закупки – открытого конкурса на право заключения договора поставки нефтепродуктов через АЗС по топливным картам с использованием топливораздаточных колонок.

Одновременно с извещением на сайте размещена закупочная (конкурсная) документация, в которой были установлены предмет проводимой закупки, порядок подачи и оценки заявок участников закупки, порядок подведения итогов конкурса и определения победителя, а также иные положения, регламентирующие данную публичную процедуру.

До окончания установленного извещением срока подачи заявок 15.10.2014 в 09:00 (МСК+2) на участие в указанном запросе цен поступило 1 (одна) заявка ООО «Сибнефтехимтрейд», что следует из протокола заседания закупочной комиссии от 15.10.2014 г. по вскрытию конвертов.

Таким образом, ООО «ПОРТ» заявку на участие в объявленном ответчиком открытом конкурсе не подавало.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках **участник закупки** вправе обжаловать в антимонопольный орган в **порядке**, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, 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 в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального **закона** от 5 апреля 2013 года № 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.*

В соответствии с [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.

Данная [норма](#) определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган, при этом в число таких лиц входят иные лица, чьи права или законные интересы могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, основанием подачи жалобы на действия организаторов торгов должно быть нарушенное право заявителя (участника закупки). Нарушение прав может заключаться либо в ограничении доступа к участию в торгах, ввиду неразмещения организатором торгов необходимой информации о порядке проведения торгов, о порядке подачи заявки на участие в данных торгах, либо в виде необоснованного отклонения заявки от участия в торгах или неправильной оценки заявки.

В частности, [Закон](#) устанавливает, что лица, не подавшие заявки, имеют право обратиться с жалобой на торги в антимонопольный орган, если их права нарушены действиями (бездействием), которые воспрепятствовали им подать заявку. Именно к такому результату приводят нарушения установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

При этом лица, не подавшие заявки на торги, должны указать в жалобе на обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах. Такие лица не должны доказывать нарушение их прав перечисленными действиями, при этом соблюдения требований к порядку подачи жалобы заявителем достаточно указания на нарушение порядка.

В рассматриваемом случае жалоба Общества содержит указание на обстоятельства, связанные с наличием в закупочной документации положений, которые по мнению заявителя нарушают требования антимонопольного законодательства и ограничивают количество участников закупки.

Вместе с тем, в жалобе не содержится информации о нарушении заказчиком установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении указанной закупки, порядка подачи заявок на участие в аукционе, что в силу [ч. 2 ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции является

обязательным условием для обжалования в антимонопольный орган действий организатора торгов, лицами не подавшими заявки на участие в торгах.

На нарушения организатором закупки порядка объявления закупки, которые могли бы создать препятствия в реализации права в участии в закупке, Общество не ссылалось, что свидетельствует об отсутствии у заявителя в рассматриваемом случае права на обжалование действий ООО «ПОРТ» в порядке, предусмотренного статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, исходя из представленных заказчиком документов и материалов, касающихся проведения вышеуказанного открытого конкурса, Комиссия считает необходимым указать на следующие обстоятельства.

В соответствии с [частью 1 статьи 3](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 5 указанной статьи установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При этом, 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 (ч. 6 статьи 3 Закона о закупках).

Как было указано выше, 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 (ч.2 статьи 2 Закона о закупках).

Согласно п.5.5.3 Положения о закупках ОАО «ТПАТП №2» установлено, что конкурсная документация, в том числе, должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе;

В подп. 1, 2 п. 5.5.4 Положения о закупках определено, что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в открытом конкурсе, Комиссия по закупкам должна оценивать и сопоставлять такие заявки по

критериям, указанным в конкурсной документации. Заказчик вправе установить такие критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе как: цена договора; функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара; качество работ, услуг, квалификация участника закупки.

Перечень сведений, содержащийся в конкурсной документации, может быть расширен по усмотрению Заказчика. По усмотрению Заказчика может быть предусмотрено требование о наличии в конкурсной документации образцов закупаемого товара (под. 5 п. 5.5.4 Положения о закупках).

Аналогичные положения содержатся также и в конкурсной документации открытого конкурса, который упоминается в жалобе заявителя.

На основании ч. 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.

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (ч. 10 статьи 4 Закона о закупках).

Применительно к вышеприведенным нормам, регулирующим спорные правоотношения, установление в закупочной (конкурсной) документации требований к характеристикам товара, включая указание на необходимость подтверждения соответствия предлагаемого товара определенными документами, не запрещено Законом о закупках и не может рассматриваться как свидетельствующее о нарушении заказчиком процедуры торгов и порядка заключения договоров.

С учетом изложенного, Комиссия считает, что заявителем в обоснование заявленных требований не представлены доказательства того, конкурсная документация и оспариваемые заявителем жалобы в ней требования противоречат требованиям законодательства о закупках, равно как и не доказано обстоятельство необоснованного ограничения конкуренции со стороны заказчика при проведении вышеназванного открытого конкурса.

Руководствуясь частью 1, 4, 20 ст. 18.1, частями 1 – 4 статьи 41, частями 1, 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ПОРТ» на действия ОАО «Тюменское пассажирское

автотранспортное предприятие №2» при проведении открытого конкурса 31401544826 на право заключения договора поставки нефтепродуктов через АЗС по топливным картам с использованием топливораздаточных колонок необоснованной.

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.