

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80 e-mail:
to30@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ №98-НТ-04-16

по делу о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

05 декабря 2016 г. г. Астрахань

Комиссия Астраханского УФАС России по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», созданная приказом руководителя Астраханского УФАС России (далее также – Управление) от 27.01.2015 №31-п (далее – Комиссия), в составе:

председатель комиссии:

<...> - руководитель Управления;

члены комиссии:

<...> – начальник отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления;

<...> - специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий Управления,

в присутствии индивидуального предпринимателя Романова А.Г. (далее — ИП Романов А.Г., Заявитель) (ИНН 301700150996; ЕГРИП 304301708600013; местонахождение: 414018, г. Астрахань, ул. Театральная, д. 15), а также в присутствии представителей Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Астраханский государственный технический университет» (далее — ФГБОУ ВО «АГТУ», Организатор закупки, Заказчик, Университет) (ИНН 3016018094, ОГРН 1023000861916; местонахождение: 414056, г. Астрахань, ул. Татищева, 16) <...> (доверенность № 111 от 25.07.2016) и <...> (доверенность № 143 от 29.11.2016),

рассмотрев жалобу ИП Романова А.Г. на действия организатора закупки - ФГБОУ ВО «АГТУ» при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (номер извещения: 31604314642), на основании ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Астраханское УФАС России 25.11.2016 поступила жалоба ИП Романова А.Г. на действия ФГБОУ ВО «АГТУ» при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (номер извещения: 31604314642) (далее – Аукцион).

По мнению Заявителя, документация Заказчика об Аукционе содержит положения, ограничивающие доступ к торгам, а также противоречащие смыслу и целям проведения аукциона как способа определения поставщика, контракт с которым заключается и исполняется по цене, предложенной победителем аукциона.

Уведомлением Астраханского УФАС России от 29.11.2016 (№ 04/8689-АМ) представители ФГБОУ ВО «АГТУ» и ИП Романов А.Г. были приглашены на 30.11.2016 в 11 час. 30 мин. в Управление на рассмотрение поступившей в Управление жалобы. В назначенное время Заявитель и представители Заказчика явились.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия объявила о перерыве до 05.12.2016 г. 15 час. 00 мин. для получения необходимых документов от Заказчика.

В назначенное время на рассмотрение Комиссией вышеназванной жалобы в Астраханское УФАС России явились Заявитель и представители Заказчика.

Представители Организатора закупки возражали против доводов, изложенных в жалобе ИП Романова А.Г., указав на отсутствие в действиях Заказчика признаков ограничения конкуренции при проведении Аукциона.

Комиссия, заслушав стороны, а также изучив документы, представленные сторонами, установила следующее.

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.

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 закупках товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО «АГТУ», утвержденным приказом Федерального агентства по рыболовству (далее — Росрыболовство), являющегося учредителем ФГБОУ ВО «АГТУ» от имени Российской Федерации, от 31.12.2015 № 1036 (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке 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) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

11.11.2016 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (далее - ГСМ) (номер извещения: 31604314642) (далее - Извещение, Документация).

Согласно 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пункт 1);
- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который

является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3).

При анализе Документации Комиссией установлено, что Приложение № 1 «Спецификация «Поставка горюче-смазочных материалов» к проекту договора (далее — Проект договора), являющемуся неотъемлемой частью Документации, содержит помимо технических характеристик необходимого товара (бензин АИ-95 и АИ-92, дизельное топливо), его количества, также и требование к месту нахождения и количеству автозаправочных станций (далее - АЗС) в субъектах Российской Федерации, в основном, находящихся в европейской части Российской Федерации.

Такое описание предмета закупки в части, касающейся требования к месту нахождения и количеству АЗС, Заявитель посчитал избыточным.

Однако с данным доводом представитель Организатора торгов не согласился в связи со следующим.

Необходимость обеспечения ГСМ на территории не только Астраханской области, но и других субъектов Российской Федерации, расположенных в европейской ее части, связано с наличием у Заказчика нескольких филиалов, имущества в разных регионах Российской Федерации, что подтверждается представленными Комиссии Уставом ФГБОУ ВО «АГТУ» и Приказом Росрыболовства о закреплении за данным университетом объектов недвижимого имущества. Данные обстоятельства вызывают необходимость обеспечения возможности выездов к месту размещения филиалов и имущества. Такие выезды в связи с удаленностью филиалов могут быть связаны с проездом через несколько субъектов Российской Федерации транзитом. При этом количество АЗС должно обеспечивать возможность оперативной заправки, без поисков подходящей АЗС. Кроме того, данная необходимость связана с особенностями осуществления образовательной деятельности, поскольку Университетом организуются выездные практики обучающихся, выезды преподавательского состава для участия в различных конференциях, научных мероприятиях и т.д. Планирование возможности заправки ГСМ в разных регионах Российской Федерации подтверждается фактически осуществляемыми Заказчиком поездками в предыдущий период (путевые листы легкового автомобиля № 1215 от 01.06.2015 и № 2222 от 04.09.2016).

Оценив вышеприведенный довод Организатора торгов, Комиссия приходит к выводу о следующем.

Из содержания части 1 статьи 1 Закона о закупках следует, что целями регулирования Закона о закупках являются, в том числе, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также эффективное использование денежных средств.

Таким образом, часть 1 статьи 1 Закона о закупках закрепляет право заказчика самостоятельно устанавливать требования к товарам, работам, услугам в соответствии с потребностями заказчика, требования к их качеству и надежности.

В дополнение к указанным выше целям, пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен принцип целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Исходя из указанного принципа, заказчик должен расходовать денежные средства не только эффективно, но и исключительно на те товары, работы, услуги, с такими параметрами качества и надежности, в которых заказчик испытывает потребность. При этом в соответствии с приведенным принципом заказчик должен предпринимать все необходимые меры, направленные на сокращение издержек заказчика.

Учитывая вышеизложенное и специфику работы Организатора торгов, Комиссия не считает необоснованным установление Заказчиком вышеперечисленных требований к поставляемому товару.

Такие требования обоснованы Заказчиком документально, в связи с чем Комиссия не усматривает оснований полагать, что они ограничивают количество участников закупки по каким-либо иным причинам, кроме как наиболее эффективное удовлетворение потребностей Заказчика.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 29.01.2013 №11604/12 по делу N А40-123181/11-120-1054 указал, что задачей законодательства о размещении заказа является не столько обеспечение максимального числа участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и потребностям Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков.

Кроме того, Заявитель полагает, что положение Проекта договора, предусматривающее условие об отпуске товара по ценам, действующим на момент передачи его Заказчику (пункт 2.5), подразумевает ведение расчетов между Заказчиком и поставщиком по ценам, указанным в чеках АЗС, которые могут не совпадать с ценами, указанными в платежных документах поставщика.

Однако Организатор торгов считает данный довод необоснованным, и Комиссия с этим соглашается, по следующим основаниям.

Извещением о проведении аукциона в разделе «Срок и условия оплаты товара» определено, что «оплата производится путем безналичных расчетов в российских рублях, авансовый платеж в размере 15% от общей стоимости поставки, указанной в спецификации, в срок не более 7 рабочих дней с даты выставления счета. Дальнейшая оплата производится за полученный товар ежемесячно по накладным».

Согласно пункту 2.5 Проекта договора «товар отпускается по ценам, действующим на момент передачи его Заказчику. В чеках с терминалов автозаправочной станции должна быть указана цена за 1 литр и наименование товара (ГСМ),

количество отпущенного товара, общая стоимость, скидка (если предоставляется). Чек служит подтверждением получения Заказчиком товара». «Списание денежных средств с карт и лицевого счета Заказчика, а также выставление счетов-фактур и накладных, агентского отчета делается на основании данных изложенных в чеках терминалов АЗС» (пункт 2.6).

Таким образом, при совокупном анализе положений извещения о проведении аукциона и Проекта договора (пункты 2.5, 2.6, 6.4, 6.5) следует, что вышеуказанные чеки необходимы Заказчику для расчета полученного количества товара, а не для расчета его цены.

Кроме того, в ходе рассмотрения жалобы представитель Организатора торгов озвучил довод о том, что в силу положений части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя.

Однако Комиссия считает данный довод необоснованным по следующим основаниям.

Рассмотрение дела и вынесение решения осуществляется антимонопольным органом в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 10 статьи 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:

- неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с Законом о закупках размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;
- предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 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 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
- неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, из буквального содержания данной нормы следует, что полномочия антимонопольного органа в части контроля за соблюдением положений Закона о закупках ограничены выявлением нарушений, непосредственно указанных в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Статья 18.1 Закона о защите конкуренции устанавливает порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

В соответствии с [частью 1 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции по правилам названной [статьи](#) 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Нормы, содержащиеся в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, не устанавливают основания для обжалования участником закупки действий заказчика в отношении закупочных процедур, проводимых согласно Закону о закупках. Такие основания предусмотрены частью 10 статьи 3 Закона о закупках, а также в части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, антимонопольный орган вправе вынести решение не только по основаниям, указанным в части 10 статьи 3 Закона о закупках, но и в случаях наличия в действиях проверяемого лица нарушений требований антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, положения части 1 названной статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Следовательно, полномочия антимонопольного органа по контролю за закупками, проводимыми в соответствии с Законом о закупках, могут быть реализованы посредством выявления и рассмотрения в установленном порядке нарушений, поименованных в части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия отмечает, что при проведении Аукциона Заказчиком не были нарушены требования части 10 статьи 3 Закона о закупках и статьи 17 Закона о защите конкуренции. В связи с этим основания для выдачи Комиссией предписания Организатору закупки отсутствуют.

На основании вышеизложенного, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Романова А.Г. на действия ФГБОУ ВО «АГТУ» при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (номер извещения: 31604314642) необоснованной.
2. Предписание ФГБОУ ВО «АГТУ» не выдавать.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

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