

Организатор торгов (Заказчик)

-

ПАО «ТГК-2»

ул. Пятницкая, д. 6,

г. Ярославль, 150003

e-mail: energy@tgc-2.ru, priem@tgc-2.ru

Заявитель

-

ООО «Сервисснаб»

e-mail: servsnab@yandex.ru

Электронная площадка -

АО «ЕЭТП»

e-mail: info@roseltorg.ru

(для сведения)

Решение по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение порядка проведения торгов

№ 076/07/3-438/2020

Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме 09 июня 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления <...>, члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы <...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы <...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы <...>,

с участием:

от заказчика – ПАО «ТГК-2» – <...> (по доверенности),

от заявителя – ООО «Сервисснаб» - <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Сервисснаб» на действия (бездействие) организатора торгов (Заказчика) – ПАО «ТГК-2», при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива автотранспортом для нужд ПАО «ТГК-2» (номер извещения 32009144641), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в соответствии со статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «Сервисснаб» (вх. Ярославского УФАС России от 26.05.2020 № 5765) на действия (бездействие) организатора торгов (Заказчика) – ПАО «ТГК-2», при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива автотранспортом для нужд ПАО «ТГК-2» (номер извещения 32009144641).

Обжалуемые действия (бездействие) – осуществление организатором торгов и заказчиком ПАО «ТГК-2» закупки с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также — Закон о закупках), а именно: необоснованное установление Организатором торгов в техническом задании на поставку дизельного топлива автотранспортом, которое является неотъемлемой частью извещения о проведении запроса котировок, невыполнимого требования о доставке в населенные пункты Архангельской

области с использованием автотранспорта, а также неправомерное указание в проекте договора на поставку дизельного топлива автотранспортом для нужд ПАО «ТГК-2» условия об оплате в течение 60 календарных дней вместо 15 рабочих дней.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что каких-либо нарушений действующего законодательства при проведении закупки допущено не было, представил письменные пояснения с правовым обоснованием своих доводов, а также запрошенные уведомлением о поступлении жалобы от 28.05.2020 № 5365/06-07 документы и материалы. С доводом жалобы не согласился.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия приходит к следующим выводам.

В части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках обжалование осуществляется в том числе, в случае проведения заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам. Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупке.

Положение о закупках товаров, работ, услуг ПАО «ТГК-2» утверждено решением совета директоров ПАО «ТГК-2» от 24.09.2019 и опубликовано на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг - www.zakupki.gov.ru.

Данное Положение разработано в соответствии с Законом о закупках и регламентирует закупочную деятельность ПАО «ТГК-2», устанавливает основные требования к закупке, порядок подготовки и проведения процедур закупки, способы закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Информация о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива автотранспортом для нужд ПАО «ТГК-2» размещена 13.05.2020 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг - www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 261 915 170 (двести шестьдесят один миллион девятьсот пятнадцать тысяч сто семьдесят) руб. 00 коп.

Согласно пункту 9 [извещения о проведении](#) запроса котировок в электронной форме участвовать в закупке может любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки (коллективный участник). Иные требования, предъявляемые к участникам закупки, установлены в **Ошибка! Источник ссылки не найден.** Извещения «Требования, предъявляемые к участникам закупки».

[В соответствии с извещением о проведении](#) запроса котировок в электронной форме [датой окончания срока подачи заявок является «27» мая 2020г. в 11 час. 00 мин. \(по МСК\), дата подведения итогов – «22» июня 2020г.](#)

Согласно протоколу открытия доступа к поданным заявкам на участие в запросе котировок в электронной форме (№ 32009144641) от 27.05.2020 до окончания срока подачи предложений (заявок) представлено 2 (две) заявки:

1. ООО «КПЖД» (Россия, 652848 Кемеровская область, г. Мыски, Мира 26, кв. 13), подана 26.05.2020 в 12:38 часов, цена заявки на участие в закупке руб. без НДС составила 247 746 200 (двести сорок семь миллионов семьсот сорок шесть тысяч двести) руб. 00 коп.;
2. «ТЭК» (Россия, 142400, Московская область, гор. Ногинск, ул. Рабочая, д. 75А, пом. 3, оф. 22) подана 26.05.2020 в 20:11 часов, цена заявки на участие в закупке руб. без НДС составила 253 939 855 (двести пятьдесят три миллиона девятьсот тридцать девять тысяч восемьсот пятьдесят пять) руб. 00 коп.

Законом о защите конкуренции устанавливаются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции; недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации. Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения

товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (статья 1).

В силу пункта 4.2 части 1 со статьей 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 3.1 части 1 указанной статьи Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения соответствующих жалоб в случае выявления нарушений антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Порядок подачи и рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

Из положений части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции следует, что

-основанием для рассмотрения жалобы в порядке данной статьи являются не любые нарушения, допущенные организатором торгов, а лишь те из них, которые

касаются организации и проведения торгов, а также заключения договоров по их результатам (включая случаи признания торгов несостоявшимися);

-для признания за лицом, не подававшим заявку на участие в торгах, права на обращение в антимонопольный орган по основаниям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, необходимо установить, какие права и законные интересы указанного лица ущемляются (могут быть ущемлены) в результате нарушения порядка организации или проведения торгов.

Следовательно, жалоба такого лица должна содержать убедительное фактическое обоснование возникновения права обратиться в органы ФАС России с жалобой за защитой конкретных нарушенных прав, поскольку законодателем в статье 18.1 Закона о защите конкуренции ограничен круг лиц, наделенных правом обращаться с такой жалобой.

Это ограничение также предполагает наличие у подателя жалобы действительного (а не мнимого), доказуемого интереса и законных прав, подлежащих публичной (государственной) защите в порядке, предусмотренном Законом о защите конкуренции.

Для рассмотрения жалобы заявителя, жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган, исходя из положений части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, устанавливает:

-что обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов свидетельствуют о нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах,

-реальные законные права и интересы заявителя жалобы, которые могут быть ущемлены или нарушены в результате указанных в жалобе действий (бездействия) организатора торгов.

В данном случае обстоятельства, изложенные ООО «Сервисснаб» в жалобе, не являются нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах (применительно к части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции), поскольку касаются не порядка опубликования закупочной документации, организации и (или) проведения торгов либо заключения договоров по их результатам, а содержания запроса котировок, порядка подачи заявок, условий реализации договора поставки дизельного топлива автотранспортом.

Доводов, указывающих на нарушение организатором торгов именно порядка размещения информации о запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, порядка подачи заявок на участие в данной закупке жалоба ООО «Сервисснаб» не содержит.

Вместе с тем, лица, не подавшие заявки на участие в публичных процедурах, для признания жалобы подлежащей рассмотрению обязаны с

достаточной полнотой и ясностью указать на обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, если таковые воспрепятствовали им подать заявку.

По сути, из содержания жалобы ООО «Сервисснаб» следует, что положения закупочной документации не соответствуют действующему законодательству, но отсутствует указание на нарушения порядка размещения информации о проведении торгов и прав заявителей жалобы.

Комиссией установлено, что организатором торгов - ПАО «ТГК-2», соблюдены требования, установленные нормативными правовыми актами, по порядку размещения информации о проведении торгов (сообщение о проведении запроса котировок в электронной форме, проект договора размещены на официальном сайте в установленные законом сроки, извещением о проведении запроса котировок в электронной форме установлен порядок предоставления заявок на участие в запросе котировок в электронной форме и требования, предъявляемые к ним).

Также Комиссия установила, что обстоятельства, отмеченные заявителем жалобы как нарушения, не препятствовали претендентам принять участие в запросе котировок в электронной форме, поскольку все необходимые сведения о месте и времени проведения запроса котировок в электронной форме, а также контактные данные организатора торгов для получения информации размещались в открытом доступе.

При этом ООО «Сервисснаб» воспользовалось своим правом на обращение с запросом о разъяснении положений закупочной документации относительно условия о поставке. Из ответа ПАО «ТГК-2» от 20.05.2020 на запрос разъяснений, а также пояснений, представленных на заседание Комиссии, следует, что документацией предусмотрена доставка дизельного топлива до места отпуска в автоцистерне, при этом способ доставки автоцистерны возможен путем использования водного, воздушного или иного транспорта, а решение об использовании конкретного вида транспорта принимается самим поставщиком.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках заказчик наделен правом по указанию в документации о конкурентной закупке, требования соответствия оказываемой услуги, исходя из его потребности.

В данном случае оказание услуги по поставке дизельного топлива автотранспортом

является предметом закупки, который в свою очередь является потребностью заказчика и должен быть выполнен в соответствии с требованиями Технического задания, содержащихся в документации о закупке и в проекте договора.

Также, Комиссия считает, что сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Данный вывод также содержится в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018.

По окончании срока подачи заявок на участие в данной закупке подано 2 заявки (ООО «КПЖД», «ТЭК»), что свидетельствует о том, что условия о поставке не препятствовали претендентам принять участие в запросе котировок в электронной форме.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что отраженные в жалобе обстоятельства не могли привести к нарушению прав указанных заявителем на участие в запросе котировок в электронной форме, либо к нарушению порядка определения победителя запроса котировок в электронной форме.

Доказательств обратного ООО «Сервисснаб» не представлено.

Также Комиссией установлено, что организатором торгов - ПАО «ТГК-2» в соответствии с пунктами 1, 9 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме данная закупка проводилась по принципу «среди всех».

Кроме того, Комиссия установила, что в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме отсутствует пункт 1.1, который, по мнению заявителя, указывает на то, что закупка осуществляется среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме.

Согласно пункту 4 Технического задания на поставку дизельного топлива автотранспортом к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме, пункту 2.2 проекта договора поставки дизельного топлива автотранспортом оплата за товар производится покупателем в течение 60 календарных дней с даты приемки.

В соответствии с пунктом 12.9.2 Положения о закупочной деятельности ПАО ТГК-2 в случае победы участника закупки, являющегося субъектом малого и среднего предпринимательства, договор будет заключаться в соответствии с требованиями Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» с условиями оплаты в течение 15 рабочих дней.

По вопросу разъяснения положений закупочной документации, регулирующих порядок оплаты, ООО «Сервисснаб» к ПАО ТГК-2 не обращалось.

В связи с изложенным, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 4 и пунктом 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Сервисснаб» на действия (бездействие) организатора торгов (Заказчика) – ПАО «ТГК-2» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива автотранспортом для нужд ПАО «ТГК-2» (номер извещения 32009144641) без рассмотрения.
2. [Снять ограничения, наложенные уведомлением Ярославского УФАС России от 28.05.2020 № 5365/06-07.](#)

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном [главой 24](#) Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде Ярославской области в течение 3 месяцев с даты его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>