



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области**

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орел, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 76-44-60
e-mail: to57@fas.gov.ru

11.07.19 № 3870/03

На № _____ от _____

Заявителю:
ООО «ЭнергоФинансГрупп»
428003, Чувашская Республика, г. Чебоксары,
ул. Байдула, д. 8. пом. 5
E-mail: energo-finance@mail.ru

Организатору торгов:
АО «ОРЕЛОБЛЭНЕРГО»
302030, Орловская обл., г. Орёл,
пл. Поликарпова, дом 8
E-mail: omts@oreloblenergo.ru

Оператору ЭТП:
ООО «РТС-тендер»
E-mail: ko@rts-tender.ru

(Извещение № 31907954353)

РЕШЕНИЕ

по делу № 057/07/3.2-493/2019

09.07.2019

г. Орёл

Комиссия Орловского УФАС России (далее – Управление) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в составе:

председателя Комиссии – Кирьянова А.Н., руководителя Управления;

членов Комиссии: Дедюрина Д.А., специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; Шмыгиной Е.И., специалиста 1 разряда отдела естественных монополий и рекламы (далее – Комиссия),

в присутствии представителя организатора торгов – АО «ОРЕЛОБЛЭНЕРГО» (далее – Организатор торгов): Медолазова К.Л., представителя заявителя – ООО «ЭнергоФинансГрупп» (далее – Заявитель): Грацилева А.Ю. (до перерыва),

в отсутствие представителей Заявителя (после перерыва), уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», рассмотрев жалобу Заявителя, поступившую в Управление 21.06.2019 (вх. № 4395/эп), а также дополнение к жалобе, поступившее в Управление 08.07.2019 (вх. № 4740/эп), на действия комиссии Организатора торгов при проведении аукциона на поставку микропроцессорной защиты, комплектующего материала для монтажа МПЗ для исполнения инвестпрограммы на 2019 год для нужд АО «Орелоблэнерго» (извещение на сайте <http://zakupki.gov.ru/> №31907954353, далее – Аукцион), выразившиеся в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя на участие в Аукционе (далее – Жалоба),



УСТАНОВИЛА:

В Жалобе Заявителя указано следующее: 1) установление Организатором торгов в Аукционной документации требований по предоставлению отсканированных копий договоров с контрагентами, отсканированных копий актов выполненных работ или других документов, подтверждающих отсутствие штрафов и пеней, для подтверждения поставок аналогичных товаров, во-первых, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) и нарушает часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, и, во-вторых, привело к неправомерному отказу в допуске заявки Заявителя на участие в Аукционе; 2) установление Организатором торгов в Аукционной документации 120-дневного срока оплаты за поставленную продукцию с момента поставки продукции на склад/подписания первичных бухгалтерских документов нарушает часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, поскольку Постановлением 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» (далее – Постановление № №1352) для субъектов малого и среднего предпринимательства для данного случая установлен 30-дневный срок оплаты.

Кроме того, по мнению Заявителя, данные действия Организатора торгов нарушают также положения статьи 17 Закона «О защите конкуренции», а именно создают участнику или нескольким участникам преимущественные условия при проведении Аукциона.

25 июня 2019 уведомление № 057/07/3.2-493/2019 о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, а так же Жалоба, были размещены в Базе Решений ФАС России на сайте <https://br.fas.gov.ru/>, а также направлены в адреса лиц участвующих в рассмотрении дела.

Рассмотрение дела № 057/07/3.2-493/2019 было назначено на 02.07.2019.

02.07.2019 Комиссией было принято решение об объявлении перерыва до 09.07.2019.

09.07.2019 рассмотрение дела № 057/07/3.2-493/2019 было продолжено.

09.07.2019 на заседании Комиссии представитель АО «ОРЕЛОБЛЭНЕРГО» пояснил, что Организатор торгов жалобу Заявителя считает необоснованной, поскольку действовал в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Организатора торгов, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим **ВЫВОДАМ:**

1. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и

осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения

Согласно части 6 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

1.1. В ходе заседания Комиссии представитель Организатора торгов пояснил, что аукционная комиссия Организатора торгов при проверке заявок участников Аукционе действовала в соответствии с пунктом 33.2.9.1 Положения о закупке товаров, работ и услуг АО «Орелоблэнерго» (далее – Положение о закупках).

Согласно пункту 33.2.9.1 Положения о закупках закупочная комиссия в срок, установленный Закупочной документацией рассматривает Заявки Участников закупки, Заявки которых вскрыты, с целью определения соответствия каждого Участника закупки требованиям, установленным Закупочной документацией, и соответствия Заявки, поданной таким Участником закупки, требованиям к Заявкам, установленным Закупочной документацией. По результатам рассмотрения Заявок Закупочной комиссией принимается решение о допуске Участников к участию в аукционе или об отказе участия. Решение Закупочной комиссии оформляется соответствующим протоколом.

Пунктом 1.6.3 Аукционной документации определено, что к претендентам устанавливаются следующие требования дополнительные квалификационные требования, указанные в пункте 10 информационной карты Аукциона.

Пунктом 10 информационной карты Аукциона установлено, что одним из требований к претенденту является опыт поставок аналогичной продукции, подтвержденный не менее, чем 3 копиями договоров, с приложением копий бухгалтерских документов, подтверждающих их исполнение.

В свою очередь, из пункта 3.7.7 Положения о закупках следует, что участник закупки должен подготовить Заявку по форме, установленной в Закупочной документации. Из текста Заявки должно следовать, что ее подача является принятием всех условий Заказчика, в том числе согласием исполнять обязанности Участника закупки и Победителя закупки. Порядок и условия применения настоящего положения указывается в Закупочной документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что непредставление Заявителем в составе заявки документов и сведений, определенных пунктом 10 информационной карты Аукциона, и последующее отклонение такой заявки аукционной комиссией Организатора торгов, не является нарушением Закона №223-ФЗ, а также Положения о закупках, а, следовательно, довод Заявителя в части неправомерных действий аукционной комиссии Организатора торгов по оценке заявки на участие в Аукционе не нашел своего подтверждения.

1.2. Вместе с тем, установление Организатором торгов квалификационных требований к участнику закупки, согласно пункту 33.3.2.2 Положения о закупках, возможно лишь в случае проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства. В

рассматриваемом же случае Аукцион проводился не только среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 11 статьи 3 Закон №223-ФЗ рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Поскольку Заявителем в Жалобе оспаривалось включение Организатором торгов в Аукционную документацию требований по предоставлению отсканированных копий договоров с контрагентами, отсканированных копий актов выполненных работ или других документов, подтверждающих отсутствие штрафов и пеней, для подтверждения поставок аналогичных товаров как требование, противоречащее Закону №223-ФЗ, но не Положению о закупках, Комиссия не может признать данный довод обоснованным.

Однако, по мнению Комиссии, такие действия Организатора торгов могут (могли) повлечь ограничение конкуренции, в связи с чем имеются признаки нарушения статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Поскольку порядок рассмотрения таких заявлений о нарушении требований антимонопольного законодательства определен иными правовыми нормами, содержащимися в Административном регламенте Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 №339 и главой 9 Закона «О защите конкуренции», Комиссия полагает целесообразным передать в установленном порядке материалы дела №057/07/3.2-493/2019 для рассмотрения вопроса о наличии/отсутствии в данных действиях Организатора торгов признаков нарушения статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

2. В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно пункту 14(3) Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Положение №1352), при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Подпунктом «а» пункта 4 Положение №1352 определено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства.

Часть 5 статьи 3 Закона №223-ФЗ устанавливает, что участником закупки является 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.

В разделе III. Технической части документации об Аукционе указано, что оплата за поставленную по заявкам Заказчика продукцию - 100% по факту поставки в течение 120 дней с момента подписания первичных бухгалтерских документов представителем Заказчика. Данное требование продублировано также в пункте 2.3 проекта договора, являющегося составной частью документации об Аукционе.

Таким образом, Комиссией установлено, что отсутствие в документации об Аукционе указания на специальный 30-дневный срок оплаты поставленных товаров по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, установленного пунктом 14(3) Положения №1352, является нарушением части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, следовательно, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭнергоФинансГрупп» обоснованной в части.
2. Приостановление Аукциона отменить.
3. Выдать АО «ОРЕЛОБЛЭНЕРГО» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения Аукциона, путем внесения изменений в документацию об Аукционе и отмене протоколов, составленных в ходе проведения Аукциона.
4. Передать материалы дела №057/07/3.2-493/2019 должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по выявленным нарушениям Закона №223-ФЗ.
5. Передать материалы дела №057/07/3.2-493/2019 в установленном порядке для рассмотрения вопроса наличия или отсутствия в действиях Организатора торгов признаков нарушения статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии:

А.Н. Кирьянов

Члены Комиссии:

Д.А. Дедюрин

Е.И. Шмыгина

На основании части 23 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.