

ООО «КурскПродукт»

Бочарникова ул., д. 39,  
п. Теткино, 307490

ООО «Инвестпартнер»

Заводская ул., зд. 10, стр. 23,  
Тульская обл., Кимовский р.,  
п. Пронь, 301733

АО «ОТС»

1-й Нагатинский проезд, д.10 стр.1,  
Москва, 115230

**РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-293/20**

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «КурскПродукт» 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»**

23.04.2020

Москва

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



Идентификатор

членов комиссии:

при участии представителей:

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу ООО «КурскПродукт» б/д б/н, направленную письмом Тульского УФАС России от 16.04.2020 № 5/2187, на действия (бездействие) заказчика ООО «Инвестпартнер» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку спирта этилового ректифицированного из пищевого сырья «Люкс» (извещение № 32009062303), 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 «КурскПродукт» (далее — Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Тульского УФАС России от 16.04.2020 № 5/2187, на действия (бездействие) заказчика ООО «Инвестпартнер» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку спирта этилового ректифицированного из пищевого сырья «Люкс» (извещение № 32009062303) (далее — Запрос предложений, 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 закупках товаров, работ, услуг ООО «Инвестпартнер» (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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 Закона о закупках.

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

1. 07.04.2020 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация);
2. дата окончания подачи заявок — 17.04.2020;
3. дата рассмотрения заявок — 17.04.2020;
4. дата подведения итогов Запроса предложений — 17.04.2020;
5. начальная (максимальная) цена договора – 2 052 000 000 рублей;
6. На участие в Запросе предложений подано 2 заявки, признанные соответствующими требованиям Документации.

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 Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку

Заказчиком в проекте договора Документации установлены неправомерные условия исполнения договора.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса предложений 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. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте договора Документации установлены неправомерные условия исполнения договора.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках заказчики при осуществлении закупочной деятельности руководствуются, в том числе, собственным положением о закупках, где заказчики предусматривают порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки в соответствии со статьей 3.6 Закона о закупках.

При этом пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Аналогичный принцип установлен пунктом 1.8.2 Положения о закупках.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

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 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.

Согласно пункту 2.3 проекта договора Документации (далее – Договор) «доставка продукции осуществляется силами и за счет покупателя, путем заключения покупателем с третьим лицом (перевозчиком/экспедитором) договора перевозки этилового спирта специализированным транспортом (автомобильными и/или железнодорожным подвижным составом). Поставщик обязуется осуществить поиск и обеспечить заключение договора перевозки этилового спирта между покупателем и перевозчиком/экспедитора, с ценой доставки спирта от поставщика на спиртохранилище покупателя не превышающей 5 (пяти) рублей за 1 дал (декалитр) перевозимого этилового спирта, включая НДС 20 %. В случае нарушения указанного условия, покупатель вправе в одностороннем порядке расторгнуть с поставщиком заключенный по итогам электронной закупки договор поставки спирта».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил документы и пояснил, что Заказчиком в Договоре установлены неправомерные условия исполнения Договора, поскольку указанные условия пункта 2.3 Договора зависят от волеизъявления третьих лиц, при этом указанные условия пункта 2.3 Договора направлены на оказание услуг по отдельному договору перевозки товара по предмету закупки.

Представитель Заказчика представил материалы, Документацию и пояснил, что включение в Договор условия об обеспечении исполнителем заключения договора перевозки этилового спирта между Заказчиком и перевозчиком/экспедитором с ценой доставки спирта от исполнителя по Договору поставки на спиртохранилище Заказчика не превышающей 5 (пяти) рублей за 1 дал (декалитр) перевозимого этилового спирта, включая НДС 20%, установлено в целях экономически эффективного расходования денежных средств и направлено на сокращение издержек заказчика, поскольку доставка этилового спирта является основным критерием ценообразования спирта для производителя алкогольной продукции, а также влияет на стоимость конечного продукта и его конкурентоспособность на рынке соответствующих товаров.

Вместе с тем, рассмотрев представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено, что пунктом 2.3 Договора установлены условия, зависящие от волеизъявления третьих лиц, поскольку договор перевозки товара по предмету закупки будет заключен Заказчиком с третьим лицом.

Кроме того, необеспечение исполнителем по Договору возможности заключения договора перевозки с третьим лицом на указанных условиях не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств исполнителем по Договору поставки товара по предмету закупки.

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

Учитывая, что текст Жалобы содержит указание на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках Комиссией ФАС России установлено следующее.

2. Пунктом 4.18 Документации предусмотрен порядок и право заказчика осуществлять процедуру проведения преддоговорных переговоров.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительную информацию и проводить преддоговорные переговоры может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках 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. Признать жалобу ООО «КурскПродукт» (ИНН: 4603005648, ОГРН: 1104620000132) б/д б/н, направленную письмом Тульского УФАС России от 16.04.2020 № 5/2187, на действия (бездействие) заказчика ООО «Инвестпартнер» (ИНН: 7751507541, ОГРН: 1127747226034) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку спирта этилового ректифицированного из пищевого сырья «Люкс» (извещение № 32009062303) обоснованной.

2. Признать в действиях ООО «Инвестпартнер» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ООО «Инвестпартнер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 23.04.2020 № 223ФЗ-293/20.

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