

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 3-09/29-2018

21 июня 2018 года
Урицкого, 127

г. Пенза, ул.

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

- Д.... – председателя Комиссии, Врио руководителя управления;
- П... – члена Комиссии, начальника отдела контроля органов власти и рекламы;
- Г... – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля органов власти и рекламы;

при участии:

представителя АО «Научно-исследовательский институт электронно-механических приборов»: Е... – доверенность от 18.06.2018 №8;

в отсутствие представителей ООО «Донской» (поступило ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителей от 21.06.2018 исх.№2106/18/01),

рассмотрев жалобу ООО «Донской» (ИНН 7115500500) на действия заказчика - АО «Научно-исследовательский институт электронно-механических приборов» (далее – АО «НИИЭМП») (ИНН 5834054179) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку этилового спирта из пищевого сырья марки «Люкс» (извещение № 31806466525, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области 31.05.2018 г. (вх.№ 1649э) поступила жалоба ООО «Донской» на действия заказчика - АО «НИИЭМП» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме без квалификационного отбора (далее – запрос котировок) на право заключения договора на поставку этилового спирта из пищевого сырья марки «Люкс» (извещение № 31806466525, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru) (далее – запрос котировок).

Из жалобы следует, что заказчиком – АО «НИИЭМП» при проведении запроса котировок были установлены необоснованные требования к участникам закупки, что могло привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Согласно пояснениям представителей АО «НИИЭМП», нарушений при проведении запроса котировок заказчиком допущено не было.

Комиссия Управления в соответствии с уведомлением – требованием от 05.06.2018 № 2015-3 назначена 09.06.2018 г. в 11 ч. 00 мин. В соответствии с указанным уведомлением и требованиями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, заказчику надлежало в срок до 08.06.2018 представить в Пензенское УФАС России документы необходимые для рассмотрения жалобы.

На заседание Комиссии со стороны заявителей и ответчиков никто не явился (о времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом). Заказчиком в установленный срок запрошенные документы представлены не были.

В связи с изложенным, уведомлением – требованием от 09.06.2018 № 2101-3, в соответствии с частью 14.1 Закона о защите конкуренции, комиссия назначена и проведена 19.06.2018 в 14 часов 00 минут.

На заседании Комиссии Управления 19.06.2018 представитель АО «НИИЭМП» пояснил, что при проведении запроса котировок нарушений Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" заказчиком допущено не было, поддержав доводы, изложенные в отзыве от 14.06.2018 № 3119.

В соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), ввиду необходимости получения иных сведений, запрашиваемых в соответствии с требованиями части 15.2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы отложено на 21.06.2018 на 17 часов 30 минут.

На заседании Комиссии 21.06.2018 представитель АО «НИИЭМП» поддержал ранее изложенную позицию.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссией Управления установлено следующее.

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

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 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 (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

11.05.2018 АО «НИИЭМП» в сети интернет на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31806466525 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку этилового спирта из пищевого сырья марки «Люкс» (далее – Извещение).

Дата и время окончания подачи заявок, место их подачи: 08:00 (по местному времени организатора закупки) 18 мая 2018 года в электронной форме в соответствии с регламентом и функционалом ЭТП.

Место и дата рассмотрения, оценки и сопоставления заявок (подведение итогов закупки): 22 мая 2018 года по адресу: 440600, г. Пенза, ул. Каракозова, 44, АО «НИИЭМП».

Протоколом подведения итогов № 31806466525-01, размещенным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, закупка признана несостоявшейся, в связи с тем, что на участие в запросе котировок не было подано ни одной заявки.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон 223-ФЗ, Закон о закупках) целями регулирования настоящего закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Статьей 2 Закона N 223-ФЗ предусмотрено, что при закупке

заказчики руководствуются законодательством Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ним правовыми актами, регламентирующими правила закупки - положениями о закупке, являющимися документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки).

Единое положение о закупке государственной корпорации «РОСТЕХ» (в редакции с изменениями, утвержденными решениями наблюдательного совета Государственной корпорации «РОСТЕХ» от 23.12.2015 №9, от 17.03.2016 №2, от 15.06.2016 №7, от 11.10.2016 №11, от 15.12.2016 №14, от 23.12.2016 №15, от 31.03.2017 №7) утверждено Наблюдательным советом Государственной корпорации «РОСТЕХ» (Протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке, Положение).

Согласно пункту 10.2.2 Положения о закупке подготовка извещения и документации о закупке осуществляется на основании настоящего Положения, запроса на проведение закупки и в соответствии с типовыми формами извещения и документации о закупке, если такие типовые формы установлены Корпорацией.

Документация о закупке по открытому запросу котировок в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку этилового спирта из пищевого сырья марки «Люкс» (далее – Документация о закупке, Документация) размещена на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

Рассмотрев довод заявителя о необоснованном установлении требований к участникам закупки, Комиссией управления установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1.6 Приложения №1 к информационной карте в числе обязательных требований к участникам закупки установлено:

Участник процедуры закупки обязан в соответствии с ФЗ от 22.11.1995 №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» предоставить в составе заявки следующие документы:

- Лицензия на производство и (или) продажу этилового спирта.

Участник процедуры закупки обязан в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 28.06.2012 г. №648 «О лицензировании перевозок этилового спирта...» предоставить в составе заявки следующие документы:

- *Лицензия на перевозку этилового спирта.*

Требования к составу заявки определены в Приложение №3 к информационной карте.

Согласно указанным требованиям, заявка на участие в закупке должна включать, в частности, копии документов, подтверждающих соответствие участника процедуры закупки обязательным требованиям, а именно: лицензия на производство и (или) продажу этилового спирта и лицензия на перевозку этилового спирта.

Согласно Извещению, наименование закупки: открытый запрос котировок в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку этилового спирта из пищевого сырья марки «Люкс».

Техническим заданием предусмотрено, что предметом закупки выступает поставка этилового спирта из пищевого сырья марки «Люкс».

В качестве дополнительного требования установлено, что поставка товара осуществляется по согласованию сторон за счет Поставщика (пункт 2.5 Технического задания).

Согласно пункту 2.3 Технического задания автотранспорт Поставщика должен иметь поверенный и опломбированный мерник и приспособление для слива этилового спирта в бочки с диаметром отверстия не более 60мм.

Таким образом, для подтверждения соответствия установленным требованиям Документации, участник закупки должен иметь две лицензии: лицензию на производство, хранение и поставки произведенного этилового спирта, в том числе денатурата и лицензию на [перевозки](#) этилового спирта (в том числе денатурата) и нефасованной спиртосодержащей продукции с содержанием этилового спирта более 25 процентов объема готовой продукции.

Согласно пункту 1.1. Проекта договора на поставку спирта этилового из пищевого сырья марки «Люкс» предметом договора является:

Поставка спирта этилового из пищевого сырья марки «Люкс» осуществляется на условиях, установленных настоящим Договором в номенклатуре, количестве, по ценам и в сроки, указанным в Приложении №1 к Договору

Пунктом 2.3 Приложения № 1 к договору также предусмотрено, что автотранспорт Поставщика должен иметь поверенный и опломбированный мерник и приспособление для слива этилового спирта в бочки с диаметром отверстия не более 60мм.

Пунктом 4.6 Проекта договора на поставку этилового спирта из

пищевого сырья марки «Люкс» предусмотрено, что все транспортные и иные расходы, связанные с возвратом некачественного товара, его заменой и допоставкой и оплачиваются Поставщиком.

Исходя из изложенного, по результатам закупки победитель должен поставить этиловый спирт и организовать за свой счет его перевозку.

Правовые основы производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Российской Федерации установлены Федеральным законом от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции" (далее – Закон №171-ФЗ).

Согласно пункту 2 статьи 18 Закона №171-ФЗ Лицензии выдаются на осуществление следующих видов деятельности:

- производство, хранение и поставки произведенного этилового спирта, в том числе денатурата;
- производство, хранение и поставки произведенной алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции;
- хранение этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции;
- закупка, хранение и поставки алкогольной и спиртосодержащей продукции;
- [производство, хранение и поставки](#) спиртосодержащей непищевой продукции;
- розничная продажа алкогольной продукции;
- [перевозки](#) этилового спирта (в том числе денатурата) и нефасованной спиртосодержащей продукции с содержанием этилового спирта более 25 процентов объема готовой продукции;
- производство, хранение, поставки и розничная продажа произведенной сельскохозяйственными производителями винодельческой продукции.

Учитывая изложенное, для осуществления каждого из перечисленных видов деятельности необходимо иметь соответствующую лицензию.

Необходимо отметить, что услуги по поставке и перевозке товаров являются отдельными видами услуг. Перевозка – это транспортирование грузов, товаров, пассажиров (статья 784 Гражданского кодекса РФ), а поставка – возмездная передача товара продавцом покупателю (статья 506 Гражданского кодекса

РФ).

Таким образом, Заказчиком созданы условия, при которых лицо, не имеющее одновременно лицензий на производство, хранение и поставку произведенного этилового спирта и на перевозку этилового спирта и нефасованной спиртосодержащей продукции, фактически не может принять участие в закупке.

Начальная максимальная цена (далее – НМЦ) поставки составила 530 000 рублей 00 копеек.

Как следует из расчета НМЦ, условий поставки товара, установленных документацией, установлено, что затраты на транспортировку спирта этилового из пищевого сырья марки «Люкс» не учитывались при формировании цены договора.

Доказательства, свидетельствующие о включении АО «НИИЭМП» в НМЦ договора затрат поставщика на транспортировку этилового спирта заказчиком, не представлены.

Согласно пункту 6 статьи 9 Закона № 171-ФЗ закупка (за исключением импорта) и поставки (за исключением экспорта) этилового спирта осуществляются по ценам не ниже цен, установленных уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Приказом федеральной службы по регулированию алкогольного рынка от 21.09.2015 № 283 установлена цена, не ниже которой осуществляется закупка (за исключением импорта), поставка (за исключением экспорта) этилового спирта, произведенного из пищевого сырья.

Приказом Минфина России от 17.05.2016 № 65н установлена цена, не ниже которой осуществляется закупка (за исключением импорта), поставка (за исключением экспорта) этилового спирта, произведенного из непищевого сырья и денатурированного этилового спирта, произведенного из пищевого и непищевого сырья.

Исходя из изложенного, Комиссия управления делает вывод о том, что цена этилового спирта как товара, должна определяться отдельно, без сопутствующих услуг, и не может включать в себя расходы на доставку продукции.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в частности равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из изложенного, Заказчик, установив требования о наличии

одновременно лицензии на производство и (или) продажу этилового спирта и лицензии на перевозку этилового спирта сузил круг потенциальных участников закупки, имеющих лицензию только на определенный вид деятельности, что свидетельствует о несоблюдении принципов равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 2.2.1 (2) Положения о закупке основными принципами осуществления закупок является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам.

В соответствии с пунктом 10.4.7 (2) Положения в документации о закупке требования к участникам устанавливаются с учетом следующих ограничений, в частности, устанавливаемые требования не должны вести к необоснованному ограничению конкуренции.

Пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, предусмотрено, что осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика

Таким образом, Заказчик, установив требования к участникам закупки о наличии одновременно лицензий на поставку и на перевозку спирта этилового из пищевого сырья марки «Люкс», нарушает пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

На момент принятия жалобы к производству на официальном сайте www.zakupki.gov.ru по извещению № 31806466525 информации о заключенном договоре размещено не было.

В связи с отсутствием поданных заявок, закупка (извещение № 31806466525, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru) была признана несостоявшейся.

Согласно Протоколу №1 от 23.05.2018 Заказчиком по основанию, указанному в пункте 6.6.2 (30) Положения о закупке, было принято решение о заключении договора на поставку спирта этилового из пищевого сырья марки «Люкс» с единственным поставщиком.

По результатам закупки у единственного поставщика был заключен договор №13/18 на поставку спирта этилового из пищевого сырья марки «Люкс» от 21.05.2018 с ООО «Ардымспирт», подписанный со стороны Заказчика 28.05.2018 г.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по

результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Учитывая тот факт, что на момент принятия решения по настоящей жалобе договор на поставку спирта этилового из пищевого сырья марки «Люкс» заключен, Комиссией принято решение предписание не выдавать.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Донской» на действия заказчика, организатора торгов - АО «Научно-исследовательский институт электронно-механических приборов» (440600, Пензенская область, г. Пенза, ул. Каракозова, 44, ИНН 5834054179) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме без квалификационного отбора (далее – запрос котировок) на право заключения договора на поставку этилового спирта из пищевого сырья марки «Люкс» (извещение № 31806466525, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Признать заказчика, организатора торгов - АО «Научно-исследовательский институт электронно-механических приборов» нарушившим пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

3. Предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки не выдавать.

4. Материалы жалобы передать должностному лицу отдела контроля органов власти и рекламы Пензенского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.