Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Оренбургской области (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019), в составе:

Председателя Комиссии – Ф.И.О.;

членов Комиссии: Ф.И.О., Ф.И.О., Ф.И.О.,

в присутствии представителя ИП Ф.И.О. – Ф.И.О. (доверенность № 1 от 18.04.2019),

в присутствии представителей ООО «Оренбург Водоканал» Ф.И.О. (доверенность № 60 от 09.04.2019), Ф.И.О. (доверенность № 72 от 24.04.2019),

рассмотрев жалобу ИП Ф.И.О. (вх. № 3169 от 19.04.2019) на действия заказчика ООО «Оренбург Водоканал» при проведении конкурентного отбора на поставку щебня, песка и ПГС для нужд ООО «Оренбург Водоканал» (извещение № 31907576481),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба индивидуального предпринимателя Ф.И.О. (далее – ИП Ф.И.О.) (вх. № 3169 от 19.04.2019) (далее – заявитель) на действия заказчика ООО «Оренбург Водоканал» (ИНН 5610077370, ОГРН 1035605520334, Оренбургская область, г. Оренбург, ул. Потехина, д. 8, 460001) (далее – заказчик, организатор торгов) при проведении конкурентного отбора на поставку щебня, песка и ПГС (извещение № 31907576481).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой в порядке ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» заявителю направлено уведомление (исх. № 3772 от 23.04.2019) о принятии жалобы к рассмотрению.

В порядке ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» заказчику выставлено требование (исх. № 3773 от 23.04.2019) о

приостановлении торгов до рассмотрения указанной жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы назначено на 26.04.2019 в 11 часов 30 минут.

В связи с необходимостью дополнительного выяснения обстоятельств, указанных в жалобе, в заседании Комиссии Оренбургского УФАС России был объявлен перерыв до 30.04.2019 в 15 часов 00 минут.

Доводы жалобы заявителя заключаются в следующем.

1. Заказчиком в Квалификационных критериях (Приложение № 4 к Документации о закупке) необоснованно включено требование о наличии у участника закупки разрешительного документа – лицензии на право пользования участками недр – только в отношении поставки ПГС, что ограничивает круг участников в квалификационном отборе.
2. Заказчик в нарушение требований Документации о закупке, а также Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Оренбург Водоканал» рассмотрел заявку ИП Ф.И.О., поданную в качестве альтернативного предложения, на общих основаниях.
3. Одним из участников закупки – ООО «Оренбургнеруддобыча» - не предприняты попытки снижения цены своего предложения при наличии информации о более выгодном предложении ИП Ф.И.О.
4. Заказчиком в нарушении требований федерального законодательства нарушены сроки подписания и опубликования протокола о результатах процедуры закупки.

Представители ответчика в ходе заседания Комиссии с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения по жалобе и документы, затребованные в уведомлении (от 26.04.2019 исх. № 02/001) Оренбургского УФАС России.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения ответчика, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

Оренбургское УФАС России в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» 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 18.07.2011 № 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.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» 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 (далее – положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» 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.

1. В соответствии с ч. 6 ст. 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» 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.

Подпунктом 3 п. 5.4.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Оренбург Водоканал», утвержденного решением общего собрания участников № 68 от 17.12.2018 (далее – Положение о закупках), пп. 3 п. 34 Документации о закупке на поставку щебня, песка и ПГС для нужд ООО «Оренбург Водоканал» (далее – Документация о закупке) установлено, что участник закупки должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора по результатам процедуры закупки, в том числе, обладать необходимыми разрешениями (лицензиями, свидетельствами или сертификатами о допуске на поставку товаров, выполнение работ или оказание услуг) в соответствии с действующим законодательством РФ, если такие товары, работы, услуги являются предметом закупки.

Пунктом 5.4.4 Положения о закупках заказчик/внешний организатор закупки имеет право установить требование о наличии оборудования и других материальных возможностей, трудовых, финансовых и иных ресурсов, необходимых для исполнения договора на поставку товаров, исполнение работ, оказание услуг. При этом в документации о закупке должны быть установлены четкие измеряемые показатели (стоимостные, временные, в виде физических объемов, классов напряжения, мощности и т.д.), позволяющие однозначно определить соответствие либо несоответствие участника закупки установленным требованиям.

Пунктом 27.1 Документации о закупке установлен перечень документов, входящих в состав заявки участника закупки, в частности, участник закупки должен включить в состав предложения документы, подтверждающие соответствие квалификационным критериям для оценки и выбора поставщиков, указанные в Приложении № 4 к закупочной документации, в числе которых указан разрешительный документ – лицензия на право пользования участками недр – только в отношении поставки ПГС. Заказчик вправе отклонить заявку участника, не представившего указанные документы (п.27.3 Документации о закупке).

Пунктом 28.8 Документации о закупке установлены требования к участникам конкурентного отбора, в частности, каждая заявка участника должна содержать полный пакет документов и сведений, соответствующих требованиям настоящей документации.

Подпунктом 1 пункта 38 Документации о закупке указано, что заявка участника закупки отклоняется от участия в закупке, если участник закупки не соответствует требованиям документации, в том числе, основным квалификационным критериям, установленным в Документации о закупке, а также, если участник закупки, в ходе проведения закупочной процедуры перестал отвечать таким требованиям.

Комиссией исследовался вопрос об обосновании включения в квалификационные критерии для оценки и выбора поставщиков требования о наличии у участника закупки лицензии на право пользования участками недр применительно к поставке ПГС, установленного Документацией о закупке.

Заказчик, устанавливая указанный квалификационный критерий, применил данное требование в равной степени ко всем участникам закупки, обосновывая такое применение минимизацией рисков, связанных, в том числе, с возможным срывом поставок песчано-гравийной смеси, на основе которой заказчик, являясь ресурсоснабжающей организацией и неся повышенную ответственность, регулярно проводит ремонтно-восстановительные работы сетей водоснабжения и водоотведения при устранении последствий аварий на сетях абонентов, а также восстановление земельного уровня дорожного полотна. Выполнение работ некачественными материалами, а также срыв срока выполнения работ может привести к негативным последствиям для населения города, а именно: образование провалов на дорогах города, придомовых территориях, детских площадках и т.д. То есть наличие лицензии на право пользования участками недр применительно к поставке ПГС является для заказчика гарантией поставки материала соответствующего качества.

Включение в квалификационный критерий требования о наличии у участника закупки лицензии на право пользования участками недр применительно к поставке ПГС обосновывается заказчиком, в том числе, в связи с поступающими запросами органов прокуратуры.

Данное обоснование Комиссией расценивается как достаточное.

ИП Ф.И.О., изучив уведомление о проведении конкурентного отбора (извещение № 31907576481), опубликованного на сайте электронной площадки www.etp.gpb.ru и официальном сайте www.zakupki.gov.ru, и Документацию о закупке, в письме о подаче оферты, собственноручно подписанном 05.03.2019, дала согласие со всеми условиями договора и предложила заказчику его заключить. То есть Комиссия приходит к выводу, что заявитель не могла не знать об установленных Документацией о закупке квалификационных требованиях к участнику в части наличия лицензии на право пользования участками недр в отношении поставки ПГС, а также о несоответствии себя таким требованиям как участника в связи с отсутствием лицензии. Указанный вывод коррелирует с ответом заявителя, направленным на запрос заказчика о разъяснении положений заявки (п. 3.3.5.4.5 Положения о закупках), в котором заявитель признает себя не являющимся недропользователем участником. Представитель заявителя с указанным выводом в ходе рассмотрения жалобы согласилась.

Участник закупки ИП Ф.И.О. в связи с непредставлением разрешительного документа на основании положений Документации о закупке была признана несоответствующим требованиям.

Довод заявителя о том, что установление требования о наличии лицензии ограничивает круг участников в квалификационном отборе, отклоняется в связи с пояснением заказчика о наличии свыше 20 лиц на территории Оренбургской области, обладающих лицензиями на право пользования участками недр применительно к поставке ПГС, список которых размещен на официальном сайте Министерства природных ресурсов, экологии и имущественных отношений Оренбургской области (http://mpr.orb.ru) в разделе о деятельности Министерства (перечень действующих лицензий на право пользования участками недр местного значения, расположенными на территории Оренбургской области и содержащими общераспространенные полезные ископаемые, по состоянию на 01.04.2019 http://mpr.orb.ru/nature_management/45/). При формировании начальной (максимальной) цены контракта заказчиком был осуществлен запрос коммерческих предложений, отклик на которые подали 5 лиц, которые также входят в вышеназванный список лиц, которые обладают указанными лицензиями.

Стоит отметить, что основной задачей законодательства, устанавливающего порядок организации и проведения торгов,

является в большей мере не столько обеспечение экономии и максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов, а также потребностям заказчика.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении договора, соответствующих разрешительных документов не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничении заказчиком числа участников закупки.

2. Согласно п. 3.3.5.2 Положения о закупках под конкурентным отбором понимается способ закупки, при котором победителем закупочной процедуры признается участник, предложивший помимо лучшей цены договора, иные лучшие условия его исполнения, и/или при котором критерием определения победителя закупки являются помимо цены, иные условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, способность участника закупки удовлетворить потребности заказчика с учетом опыта, квалификации и прочее, а также в случаях, когда имеются предусмотренные настоящим Положением основания для выбора иных способов закупки.

В силу п. 3.3.5.2.2 Положения о закупках заказчик/внешний организатор закупки может предусмотреть в документации о закупке право участника подать альтернативное предложение.

Альтернативным предложением в соответствии с п. 1.3.2 Положения о закупках является одно или несколько предложений участника закупочной процедуры, поданные им в дополнение к основному либо вместо основного, содержащие одно или несколько измененных организационно-технических и/или коммерческих решений, характеристик предмета закупки и/или условий договора. Альтернативное решение не может отличаться от основного только ценой.

Пунктом 3.3.5.3.5 Положения о закупках рассмотрение альтернативных предложений остается на усмотрение тендерного комитета.

Пунктом 3.4.4.1, 3.4.4.2 Положения о закупках установлено, что подача альтернативных предложений может допускаться в рамках запроса

предложений, конкурса, конкурентного отбора, конкурентных переговоров или маркетингового исследования в случаях, когда существуют различные технические, технологические, организационные, финансовые или иные пути удовлетворения потребностей Заказчика и заказчик/внешний организатор закупки желает получить и изучить максимальное число различных предложений. Возможность подачи альтернативных предложений определяется в документации о закупке.

Пунктом 40.1, 40.2 Документации о закупке установлено, что участник конкурентного отбора вправе подготовить и подать альтернативные предложения, касающиеся отдельных элементов основного технико-коммерческого предложения (кроме замены продукции/работ/услуг, за исключением возможности предоставления эквивалента, указанного в техническом задании). Рассмотрение альтернативных предложений остается на усмотрение тендерного комитета.

Представитель заявителя пояснила, что ИП Ф.И.О. не является недропользователем, однако является уполномоченным лицом производителя ООО «Мега-Транс», обладающим лицензией на право пользования участками недр применительно к поставке ПГС, с распространением гарантии производителя на поставляемый товар в связи с заключенным с Обществом договором поставки ПГС № 61/1 от 22.05.2018.

Заявитель считает, что в связи с отсутствием лицензии и заключенным с ООО «Мега-Транс», являющимся недропользователем, договором поставки ПГС, заявка была подана в качестве альтернативной, и если бы тендерный комитет признал ее в качестве таковой, то проверять заявителя на наличие у него лицензии заказчику не пришлось.

Исходя из толкования отдельных пунктов Положения о закупках, Документации о закупке, а также согласно пояснениям представителей заказчика, Комиссия Оренбургского УФАС приходит к выводу, что в связи с тем, что заявка ИП Ф.И.О. не содержит измененных организационно-технических и/или коммерческих решений, характеристик предмета закупки и/или условий договора, установленных Приложением № 3 к Документации о закупке (формы основных документов), и в ее составе отсутствует лицензия, признать предложение заявителя в качестве альтернативного на основании заключённого с ООО «Мега-Транс» договора поставки ПГС, невозможно. Кроме того, у тендерного комитета отсутствует

обязанность признавать альтернативное предложение в качестве такового в связи с указанием на то заявителем.

3. Заявителем указано, что одним из участников закупки – ООО «Оренбургнеруддобыча» - не предприняты попытки снижения цены своего предложения при наличии информации о более выгодном предложении ИП Ф.И.О.

Нормами федерального законодательства, в том числе, Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» обязанность участников закупки по снижению цены своего предложения при возникновении определенных обстоятельств, в частности, при наличии информации о более выгодном предложении, не предусмотрена, поскольку правовая природа закупок предполагает свободу реализации собственного усмотрения претендентов на участие в них и с учетом соответствующих возможностей.

4. В соответствии с ч. 12 ст. 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно п. 3.3.5.4.10, 3.3.5.4.11 Положения о закупках решение о выборе победителя по итогам проведенного конкурентного отбора оформляется итоговым протоколом тендерного комитета, в котором содержатся сведения о месте и дате заседания тендерного комитета, о существенных условиях договора, о принятом решении по закупочной процедуре и иные необходимые сведения. Протокол составляется в одном экземпляре, подписывается и размещается в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания такого протокола.

Пунктом 10.12 Положения о порядке работы тендерного комитета ООО «Оренбург Водоканал» установлено, что протокол о результатах закупки составляется секретарем тендерного комитета и подписывается всеми присутствующими на заседании членами тендерного комитета.

В силу п. 9.4 Положения о порядке работы тендерного комитета ООО «Оренбург Водоканал», утвержденного приказом ООО «Оренбург Водоканал» от 14.11.2017 № 0001-ОД, секретарь обязан не позднее 7 рабочих дней после проведения заседания формировать протокол о

результатах процедуры закупки, обеспечивать его согласование с членами тендерного комитета и утверждение у председателя тендерного комитета.

Датой подведения итогов закупки согласно сведениям информационной площадки www.zakupki.gov.ru является 09.04.2019. Итоговой датой подписания протокола № 23-2019/ГПБ о результатах процедуры закупки является 17.04.2019 (то есть с соблюдением п. 9.4 Положения о порядке работы тендерного комитета ООО «Оренбург Водоканал»). Датой размещения протокола в единой информационной системе является 17.04.2019. В связи с изложенным, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений требований федерального законодательства в части соблюдения сроков подписания и опубликования протокола о результатах процедуры закупки.

Правом подачи запроса о даче разъяснений положений Документации об аукционе, предусмотренным ч. 2 ст. 3.2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц», заявитель не воспользовался ни по одному доводу, указанному в жалобе.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Оренбург Водоканал» при проведении закупки на поставку щебня, песка и ПГС для нужд ООО «Оренбург Водоканал» требования Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» не нарушены, доводы жалобы заявителя являются необоснованными.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1, 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Ф.И.О. (вх. № 3169 от 19.04.2019) на действия заказчика ООО «Оренбург Водоканал» при проведении конкурентного отбора на поставку щебня, песка и ПГС для нужд ООО «Оренбург Водоканал» (извещение № 31907576481) необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные на торги уведомлением Оренбургского УФАС России (исх. № 3773 от 23.04.2019).

3. Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии
Ф.И.О.

Члены Комиссии
Ф.И.О.

Ф.И.О.