

Решение № 05-04.1/23-14

о признании жалобы необоснованной

03.04.2014 г.

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

В.А. Кабаненко - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Г.В. Лаптевой – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

Ю.В. Стоговой - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

Г.Н. Федоровой – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

А.В. Ланбиной - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

Д.А. Бакатиной - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Сибирская нерудная компания» (далее – ООО «СНК», Заявитель) на действия комиссии заказчика – Государственного предприятия Омской области «Дорожное ремонтно-строительное управление № 6» (далее – ГП «ДРСУ № 6», Заказчик) (извещение №31400950242) (далее – открытый конкурс).

в присутствии представителя Заказчика – <.....> (доверенность от 01.01.2014 г. № 153/14, предъявлен паспорт),

представителей Заявителя – <.....> (доверенность от 31.03.2014 г., доверенность от 02.04.2014 г. № 9-СНК/2014, предъявлен паспорт <...> <.....> (доверенность от 02.04.2014 г., предъявлен паспорт),

представителей Организатора открытого конкурса (ООО «ОТС-55») – генерального директора – <.....> (предъявлен паспорт <...> <.....> (доверенность № 4 от 02.04.2014 г., предъявлен паспорт)

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 2560 от 25.03.2014 г.) на действия комиссии Заказчика – ГП «ДРСУ № 6» который считает, что Заказчиком открытого конкурса были нарушены требования статьи 4 Федерального закона от 18.04.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), в соответствии с которым проводится Закупка. В документации о закупке Заказчик не указал сведения, касающиеся сроков (периодов) поставки товара. Заказчик не предоставил информацию об исполнении контракта (дата начала исполнения контракта и завершения поставок по контракту). По мнению Заявителя, Заказчик заведомо предоставляя неполные сведения о контракте, ограничивает участие в данном конкурсе и нарушает конкуренцию.

На заседании Комиссии 03.04.2014 г. представитель Заявителя пояснила, что в соответствии с пунктом 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги. Заказчик - ГП «ДРСУ № 6» ни в информации о закупке на официальном сайте, ни в документации о закупке не указал информацию об условиях и сроках (периодах) поставки товара (щебня и щебеночно-песочной смеси). Заказчик указал следующую информацию в документации о закупке (пункт 22 Информационной карты): 3.1 Срок поставки товара, предложенный участником конкурса (максимальный срок поставки товара – 10 рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика). Проект контракта, размещенный в документации о закупке, также не содержит информацию о сроках исполнения контракта. Заявитель считает, что Заказчик обязан предоставить следующую информацию:

1. График поставок щебня и щебеночно-песчаной смеси в разрезе фракций и периодов поставки (неделя, декада, месяц).
2. Минимальный и максимальный объем поставки, зафиксированный в заявках.
3. Срок исполнения всего контракта (дата окончания поставок).

После отправления ООО «СНК» официального запроса о разъяснении данной информации, Организатор конкурса разместил в единой информационной системе ответ на запрос (ответ на запрос № 1 по процедуре № 31400950242), следующего содержания: «Поставка щебня и щебеночно-песчаной смеси в рамках контракта, который будет заключен по итогам открытого аукциона в электронной форме, будет производится Победителем по заявкам Заказчика в соответствии с условиями договора. Заявки будут направляться Победителю аукциона по мере возникновения потребности Заказчика в данных товарах, до полного выбора объема поставок по контракту».

По мнению представителя Заявителя данный ответ не является исчерпывающим по отправленному запросу, содержит расплывчатую информацию, и не отвечает законодательству. Заказчик уклоняется раскрыть условия контракта, которые будут известны только после определения Победителя открытого конкурса. Если Заказчик не определит график поставки заранее в документации о закупке или проекте контракта, то он будет вправе требовать товар в количестве 70 470, 00 тонн единовременной поставкой в один день, что является заведомо невыполнимым.

Представитель Заявителя считает, что такое действие Заказчика является

ограничением для участия ООО «СНК» в данном открытом конкурсе, и просит направить предписание Заказчику с требованием изменить конкурсную документацию.

2. На заседании Комиссии 03.04.2014 г. представитель Заказчика пояснил, что действия Заказчика – ГП «ДРСУ № 6» не содержат признаков нарушения законодательства РФ, регламентирующего порядок проведения торгов для юридических лиц с государственным участием, и возражает против удовлетворения жалобы. Также пояснил, что в качестве Организатора торгов выступала специализированная организация – ООО «ОТС -55».

3. Организатором торгов на заседание Комиссии 03.04.2014 г. представлены Омскому УФАС России возражения на жалобу ООО «СНК», а также надлежащим образом заверенные копии:

- извещения № 31400950242, размещенного в единой информационной системе;
- извещения № 31400950242 о внесении изменений в конкурсную документацию;
- документации о проведении открытого конкурса, разработанной ООО «ОТС-55» и утвержденной директором ГП «ДРСУ № 6»;
- проекта контракта;
- ответа на запрос № 1 по процедуре № 31400950242;
- Положения о закупке товаров, работ и услуг, утвержденного директором ГП «ДРСУ № 6» 24.02.2014 г.;
- журнала регистрации заявок;
- заявки участника открытого конкурса;
- протокола № 31400950242-1 вскрытия конвертов от 28.03.2014 г.;
- протокола № 31400950242-2 рассмотрения и оценки заявок от 31.03.2014 г.;
- а также представлен оригинал заявки ООО «Омская топливная компания» на обозрение Комиссии.

На заседании Комиссии 03.04.2014 г. представители Организатора торгов возражали против удовлетворения жалобы Заявителя, считали жалобу необоснованной по следующим основаниям:

1. В соответствии с пунктом 4 части 10 Закона о закупках документация о закупке должна содержать место, условия и сроки поставки товаров.

Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным директором ГП «ДРСУ №6» 24.02.2014 г. и размещенным в единой информационной системе 24.02.2014 г. устанавливаются требования к содержанию конкурсной документации, в частности, пунктом 5 части 4 статьи 22 Положения установлено, что конкурсная документация должна содержать место, условия и сроки поставки товара (при использовании критерия оценки заявок на участие в открытом конкурсе «срок поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» - максимальный срок и (или)

минимальный сроки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг).

Представитель Организатора открытого конкурса пояснил, что во исполнение указанных документов, в информационной карте конкурсной документации установлен раздел 8, описывающий место, условия и сроки поставки товара. Кроме того, в соответствии с пунктом 22 информационной карты конкурсной документации содержится указание на то, что срок поставки товара является критерием оценки заявок на участие в открытом конкурсе и максимальный срок для целей оценки установлен в количестве 10 рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика.

Таким образом, конкурсная документация содержит всю установленную законодательством РФ и внутренними документами Заказчика информацию о месте и сроках поставки и в полной мере им соответствует.

2. Представитель Организатора открытого конкурса указал, что 19.03.2014 г. от заинтересованного лица поступил запрос о предоставлении разъяснений конкурсной документации, в частности, о предоставлении графика поставок в разрезе фракций и наименований товаров, периодичности получения заявок, максимальных и минимальных объемах поставок и дате окончания поставок.

В соответствии с поступившим запросом в единой информационной системе был размещен ответ, что заявки будут направляться Победителю аукциона по мере возникновения потребности Заказчика в данных товарах, до полного выбора объема поставок по контракту, а сами поставки будут осуществляться в строгом соответствии с условиями заключенного контракта.

По мнению представителя Организатора открытого конкурса, указанный ответ основывается на условиях проведения торгов. Так, указание графика поставок с отражением в нем максимальных или минимальных объемов поставок не отвечает потребностям Заказчика, поскольку будет создавать обязательства по оплате таких товаров, в то время как Заказчик, являясь юридическим лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, должен и обязан рассчитывать собственные риски ведения такой деятельности.

Представитель Организатора открытого конкурса пояснил, что исходя из содержания деятельности Заказчика, доподлинно неизвестно когда и в каком количестве потребуется тот или иной товар, вместе с тем, Заказчик исходит из обоснованного предположения, что такой товар ему будет необходим для осуществления деятельности по строительству и ремонту дорог, в том числе в рамках государственных и муниципальных контрактов, которые им будут заключены в будущем.

Формирование конкретных периодов поставки товаров, а также точного количества поставляемых в указанном периоде товаров, возможно будет создавать дополнительные расходы Заказчика (например, товар поставлен на склад Заказчика, но в указанном периоде поставки ему не требуется) по оплате поставленного товара, создавать дополнительные издержки по дальнейшему использованию товара (например, поставлен товар в количестве, определенном графиком поставки, но в большем количестве, чем требуется Заказчику в указанном периоде, в связи с чем могут образоваться излишки на складе поставки, а, следовательно, для принятия следующей партии товара по графику поставки требуется транспортировка таких излишков на иной склад Заказчика).

С учетом описанных ситуаций, оптимальной формой поставки товаров является поставка по заявке, то есть в течение определенного количества времени с момента получения поставщиком документа о необходимости произвести поставку в адрес Заказчика. При этом поставка будет считаться исполненной только после того, как в адрес заказчика будут отгружены все товары и именно в том количестве, который определен в конкурсной документации. Это условие закреплено пунктом 7.1 контракта, устанавливающим, что настоящий контракт действует с момента его заключения до полного исполнения сторонами своих обязательств.

Кроме того, в соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки, производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Также представитель Организатора торгов считает, что нормы ГК РФ определяют существо поставки не только через периоды поставки (как это установлено в статье 508 ГК РФ), но и через указание на обусловленный договором срок поставки, коим выступает срок поставки с момента получения поставщиком письменного уведомления произвести поставку в адрес Заказчика.

На заседании Комиссии представители Организатора открытого конкурса просили признать жалобу ООО «СНК» необоснованной.

4. Из представленных материалов и информации следует, что 07.03.2014 г. на сайте www.zakupki.gov.ru организацией, являющейся представителем Заказчика ГП «ДРСУ № 6» – ООО «ОТС-55» было опубликовано извещение № 31400950242 о проведении открытого конкурса на поставку щебня для нужд ГП «ДРСУ № 6».

Срок предоставления документации с 11.03.2014 г. по 28.03.2014 г.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе: 28.03.2014 г. в 11:00.

Рассмотрение заявок 31.03.2014 г. в 15:00.

Подведение итогов 31.03.2014 г. 17:00.

19.03.2014 г. от ООО «СНК» в адрес ГП «ДРСУ № 6» поступил запрос №1 по процедуре № 31400950242.

Тема запроса: Запрос разъяснений по конкурсу на поставку щебня

Текст запроса: Просим Вас разъяснить информацию, касающуюся Открытого конкурса на поставку щебня (Закупка № 31400950242). В документации о Закупке содержится следующая информация: «3.1 Срок поставки товара, предложенный участником конкурса (максимальный срок поставки товара – 10 рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика)». В связи с этим, нас интересует информация:

1. о графике поставки щебня и щебеночно-песчаной смеси в разрезе фракций и периодах поставки (неделя, декада, месяц)
2. о минимальном и максимальном объеме поставки, который будет зафиксирован в заявке;
3. о периодичности, с которой победитель конкурса будет получать заявки на

поставку;

4. о сроке исполнения всего контракта (дата окончания поставок).

Просим поместить разъяснение по данной информации на официальном сайте закупок (<http://zakupki.gov.ru>)

Ответ на запрос подготовлен Организатором торгов – ООО «ОТС-55» и размещен на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru: Поставка щебня и щебеночно-песчаной смеси в рамках контракта, который будет заключен по итогам открытого аукционе в электронной форме, будет производиться Победителем по заявкам Заказчика в соответствии с условиями договора. Заявки будут направляться Победителю аукциона по мере возникновения потребности Заказчика в данных товарах, до полного выбора объема поставок по контракту.

Согласно протоколу вскрытия конвертов от 28.03.2014 г. количество конвертов, поданных участниками закупок – 1. По результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе единая комиссия решила признать заявку ОАО «Омская топливная компания» допущенной к участию в открытом конкурсе.

В связи с поступившей в Омское УФАС жалобой ООО «СНК», в соответствии с частью 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции процедура размещения заказа была приостановлена.

5. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Организатором открытого конкурса материалы, заслушав представителей Заявителя, Ответчика, Комиссия признала жалобу необоснованной, исходя из следующего.

В соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

На основании пункта 2 Положения о закупке товаров, работ и услуг ГП «ДРСУ № 6» (далее – Положение), утвержденного директором ГП «ДРСУ № 6» 24.02.2014 г. <.....> , настоящее Положение разработано в соответствии с Законом о закупках.

Статьей 4 Положения определено, что Заказчик вправе привлечь на основе контракта или соглашения Специализированную организацию для осуществления функций по проведению торгов.

В качестве Специализированной организации (Организатора конкурса) Заказчика выступило ООО «ОТС-55».

Организатором конкурса было опубликовано извещение № 31400950242 о проведении открытого конкурса на поставку щебня для нужд ГП «ДРСУ № 6».

Пунктом 9 статьи 4 Закона о закупках установлен перечень сведений, которые

должны содержаться в извещении о закупке, в том числе предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполненных работ, оказываемых услуг.

Комиссией Омского УФАС установлено, что извещение о проведении закупки содержит сведения, перечисленные в пункте 9 статьи 4 Закона о закупках, а именно указано:

Клас-ция по ОКДП	Классификация по ОКВЭД	Ед. изм- ия	Кол-во (Объем)	Показатели, используемые для определения соответствия потребностям Заказчика предлагаемого к поставке товара
1413160 Щебень	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг)	500	Фракция щебня св. 5 до 20 мм.
1413160 Щебень	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг)	11 000	Фракция щебня св. 5 до 10 мм.
1413160 Щебень	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг)	8 500	Фракция щебня св. 10 до 20 мм.
1413160 Щебень	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг)	120	Фракция щебня св. 20 до 40 мм
1413160 Щебень	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг)	3 000	Фракция щебня св. 40 до 70 мм
1413160 Щебень	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг)	350	Фракция щебня св. 40 до 70 мм. Порода щебня осадочная;
1413160 Щебень	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг)	11 000	Марка песка по прочности 800М
				Полный остаток по

1413160 Щебень Клас-ция	14.21 Разработка гравийных и песчаных карьеров Классификация	Тонна; Метрическая тонна (1000 кг) Ед. изм- ия	36 000 Кол-во	Показатели, используемые для определения соответствия потребностям Заказчика предлагаемого к поставке товара
по ОКДП	по ОКВЭД		(Объем)	

Аналогичная информация о предмете контракта с указанием количества содержится в Приложении № 1 к конкурсной документации.

Пунктом 10 статьи 4 Закона о закупках устанавливается перечень сведений, которые должны быть указаны в документации о закупке.

Согласно подпункту 4 пункта 10 статьи 4 в документации о закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным директором ГП «ДРСУ №6» 24.02.2014 г. и размещенным в единой информационной системе 24.02.2014 г. установлены требования к содержанию конкурсной документации, в частности, пунктом 5 части 4 статьи 22 Положения установлено, что конкурсная документация должна содержать место, условия и сроки поставки товара (при использовании критерия оценки заявок на участие в открытом конкурсе «срок поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг» - максимальный срок и (или) минимальный сроки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг).

Комиссия Омского УФАС изучив представленные документы, установила, что в информационной карте конкурсной документации предусмотрен раздел 8, определяющий место, условия и сроки поставки товара, а именно:

Место поставки товара – станция Калачинская, западносибирской железной дороги.

Условия поставки товара в соответствии с условиями контракта (Приложение № 4 к документации). Согласно пункту 7.1 Контракта, настоящий контракт действует с момента его заключения до полного исполнения сторонами своих обязательств.

Срок (периоды) поставки товара в течение ____ рабочих дней с момента получения заявки от заказчика.

Вместе с тем, в пункте 22 информационной карты конкурсной документации содержится указание на то, что срок поставки товара является критерием оценки заявок на участие в открытом конкурсе и максимальный срок для целей оценки установлен в количестве 10 рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика.

Кроме того, по мнению Комиссии Омского УФАС юридическая правомерность применения такого подхода к существенным условиям договора поставки определена и Гражданским кодексом РФ. Нормы ГК РФ определяют существо поставки не только через периоды поставки, но и через указание на обусловленный договором срок поставки, которым выступает срок поставки с момента получения поставщиком письменного уведомления произвести поставку в адрес заказчика.

Так, согласно части 1 статьи 465 ГК РФ установлено, что количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении.

Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения.

В соответствии со статьей 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС пришла к выводу, что конкурсная документация содержит всю установленную законодательством РФ и внутренними документами Заказчика информацию о месте и сроках поставки, а также то, что срок поставки товара проектом контракта определен. Требования об обязательном указании календарной даты начала поставки и ее окончания не предусмотрено ни законом о закупках, ни иным нормативным актом.

На основании вышеизложенного Комиссия Омского УФАС пришла к заключению, что действия Заказчика при проведении открытого конкурса на поставку щебня (извещение № 31400950242) не противоречат антимонопольному законодательству.

Учитывая указанные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу ООО «СНК» на действия комиссии Заказчика – ГП Омской области «Дорожное ремонтно-строительное управление № 6».

Председателя Комиссии
В.А. Кабаненко

Члены Комиссии:

Г.В. Лаптева

Ю.В. Стогова

Г.Н. Федорова

А.В. Ланбина

Д.А. Бакатина

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.