

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-12/15-78

20 июля 2015 года

город Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель комиссии: Попова И.Н. – заместитель руководителя Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены комиссии: Калитина Н.А. – заместитель руководителя Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

Коптев А.С. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

при участии представителей открытого акционерного общества «Мурманэнергосбыт» (далее – ОАО «Мурманэнергосбыт», ОАО «МЭС», Общество, Заказчик) (ИНН 5190907139, ОГРН 1095190009111, адрес: 183034, г. Мурманск, ул.Свердлова, д.39) <...>, <...>, <...> по доверенности,

при участии представителей общества с ограниченной ответственностью «ТрансОйл-Сервис» (далее – ООО «ТрансОйл-Сервис») (ИНН 5190117571, ОГРН 1035100179740, адрес: 183001, г. Мурманск, ул. Траловая, д. 17) <...>, <...> по доверенности,

при участии представителей общества с ограниченной ответственностью «ТК Артек» (далее – ООО «ТК Артек», Заявитель) (ИНН 5190000767, адрес: 183034, г. Мурманск, ул. Свердлова, д. 7) <...>., <...> по доверенности,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу на действия ОАО «Мурманэнергосбыт» при проведении конкурентных переговоров оказание услуг по перевозке мазута топочного 100, номер извещения: 31502463945 (далее – Конкурентные переговоры, Торги, Закупка),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель в поданной жалобе указывает, что при проведении Торгов допущены процедурные нарушения, в частности Заказчиком раскрыта в протоколе рассмотрения заявок информация о предложенной цене ООО «ТК Артек». По мнению Заявителя, опубликовав указанную информацию, Заказчик предоставил преимущество второму участнику Торгов.

Заявитель просит признать недействительным процедуру закупки и выдать предписание об устранении нарушений.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, направил письменные возражения.

Комиссия Мурманского УФАС, изучив доводы Заявителя, выслушав пояснения и

возражения представителя Заказчика, проанализировав представленные документы, приходит к следующим выводам

15.06.2015 на официальном сайте [www. http://zakupki.gov.ru/223](http://zakupki.gov.ru/223) размещено извещение о проведении торгов (31502463945). Торги проводились в форме конкурентных переговоров (закупка является многоэтапной)

Дата и время окончания подачи заявок 24.06.2015 в 15:00.

Дата и время рассмотрения заявок 25.06.2015 в 11:00.

Дата и время подведения итогов 02.07.2015 в 10:00.

ОАО «Мурманэнергосбыт» проводил закупку в порядке, установленном Положением о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Мурманэнергосбыт» (далее – Положение о закупке), Положением о Комиссии по закупкам товаров, выполнению работ, оказанию услуг ОАО «Мурманэнергосбыт» (далее – Положение о комиссии), Документацией о проведении открытых конкурентных переговоров без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на оказание услуг по перевозке мазута топочного 100 (далее – документация о закупке).

В статье 18.1 Закона о защите конкуренции указаны пределы рассмотрения жалоб антимонопольным органом и комиссией антимонопольного органа. Это - действия (бездействия) при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов, т.е. соблюдение порядка и правил организации и проведения торгов, заключения договоров по их итогам.

Порядок и правила организации и проведения торгов, порядок заключения договоров определяются правовыми актами различного уровня.

При рассмотрении жалобы по ст. 18.1 Закона о защите конкуренции исследуется порядок организации и проведения торгов, заключения договора. При этом исследуются нормы, которыми регулируется такой порядок. Комиссия антимонопольного органа рассматривает вопрос о нарушении норм, регламентирующих проведение торгов.

Необходимым условием является установление нарушений порядка организации и проведения торгов, порядка заключения торгов, установленных федеральными законами и иными правовыми актами.

24 июня 2015 года состоялось вскрытия конвертов с заявками на участие в торгах, по итогам которого составлен Протокол №1.

Из указанного протокола следует, что на участие в торгах подано две заявки от участников ООО «ТК Артек» и ООО «ТрансОйл-Сервис». Оба конверта с заявками на момент вскрытия были запечатаны, целостность не была нарушена. Все листы заявок пронумерованы. Заявки сшиты, скреплены подписью уполномоченного лица Участника закупки и печатью Общества.

25 июня 2015 года состоялась процедура рассмотрения заявок на участие в торгах, по итогам которого составлен Протокол №2.

На процедуру рассмотрения заявок на участие в конкурентных переговорах было представлено 2 (Две) заявки от ООО «ТрансОйл-Сервис», ООО «ТК Артек».

В силу пункта 4.10.2 Документации о закупке Комиссия по закупкам ОАО «Мурманэнергосбыт» проводит изучение заявки и приложенных к ней документов на предмет соответствия Документации, а также результаты такого изучения и выводы о соответствии либо несоответствии полученных документов и заявки положениям настоящей Документации, соответствие либо не соответствие Участника закупки требованиям настоящей Документации и допуске Участника закупки к участию в конкурентных переговорах. Оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в конкурентных переговорах. В протоколе рассмотрения заявок указывается дата, время и место проведения конкурентных переговоров с Участниками, допущенными к стадии конкурентных переговоров. Такой протокол подписывается всеми членами Комиссии по закупке и публикуется на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/223/>.

Положение о закупке, Документация о закупке не содержит сведений о необходимости размещения информации о существенных условиях, указанных в заявках участников, в том числе о предложенной цене.

Порядок размещения информации о закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) регламентирован Положением о размещении на официальном сайте информации о закупке, утверждённым Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 N 908 (далее – Положение №908).

Согласно пункту 34 Положения №908 протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объёме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещённом на официальном сайте.

Согласно пункту 12. статьи 4 Закона №223-ФЗ протоколы, составленные в ходе закупки, размещаются заказчиком на официальном сайте не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Установлено, что протоколы размещены в срок и содержат информацию, предусмотренную Положением о закупке, Документацией о закупке и Положением №908.

Таким образом, нарушений со стороны Комиссии по закупкам ОАО «Мурманэнергосбыт» не установлено.

Анализ положений, регламентирующих порядок проведения конкретных переговоров, показал, что размещение информации о предложенной цене не могло каким-либо образом предоставить преимущества иным участникам, так как по итогам завершения первого этапа процедуры конкурентных переговоров – переговоры с участниками (пункт 4.12.2 Документации о закупке), Заказчик установил окончательную цену торгов, снизив её с 88 513 479 рублей 50 копеек до 76 952 784 рублей 00 копеек (Протокол №5 от 02.07.2015).

После чего участники торгов представили окончательные предложения для оценки и сопоставления заявок в порядке ранжирования по степени предпочтительности для заказчика согласно установленным критериям (пункт 4.13.1 Документации о закупке).

ООО «ТК Артек» в письме о подаче оферты №53 от 08 июля 2015 года предложило цену в размере 70 790 000 рублей, в тоже время ООО «ТрансОйл-Сервис» в письме о подаче оферты №161 от 08 июля 2015 года предложило 66 387 000 рублей.

Что с одной стороны значительно меньше цены, указанной в протоколе рассмотрения заявок, с другой – никак не связано, так на момент подачи заявки начальная (максимальная) цена составляла 76 952 784 рублей.

В ходе заседания представителями Заявителя были озвучены также доводы о фактической подмене процедуры конкурентных переговоров процедурой переторжки (регулирование цены), а также о том, что процедура конкурентных переговоров не соответствует основным принципам, установленным статьёй 2 Закона №223-ФЗ.

Первый довод не соответствует фактическим обстоятельствам дела. Порядок проведения переторжки (регулирование цены) регулируется пунктом 7.8 Положения о закупке. Каких-либо несоответствий при проведении конкурентных переговоров в ходе рассмотрения не установлено.

Второй довод, равно как и указание на возможное ограничение участников в связи с укрупнением лота (включением всех маршрутов в один лот) носит предположительный характер. Каких-либо доказательств по доводам, изложенным в жалобе, не представлено.

Доказательств того, что при проведении процедуры закупки Заказчиком совершены действия в целях обеспечения победы конкретного хозяйствующего субъекта, т.е. доказательства, свидетельствующие об ограничении количества участников закупки, а также того, что Заказчик в части установления требований к лоту вышел за рамки своих потребностей не представлено.

В случае наличия мотивированных доводов, доказательств, в том числе экономически обоснованных, Заявитель вправе обратиться в Управление в установленном порядке.

В тоже время Комиссия Мурманского УФАС России, изучив доводы Заявителя, отмечает позицию ОАО «Мурманэнергосбыт» о том, что ООО «ТК Артек» участвовало в закупке изначально, выражало своё согласие на заключение договора перевозки по всем маршрутам, объединённым в один лот, путём подачи заявки, а также участия в конкурентных переговорах, не оспаривало положения документации о закупке в момент её опубликования, а заявило довод об ограничении конкуренции при проведении процедуры закупки после того, как не было выбрано победителем закупки, что свидетельствует о злоупотреблении правом на обжалование.

Также Комиссия Мурманского УФАС России обращает внимание на то, что порядок проведения конкурентных переговоров, утверждённый Положением о закупке, в целом не отвечает критериям формальной определённости, ясности и

недвусмысленности нормы.

Так, часть порядка проведения конкурентных переговоров не регламентирована Положением о закупке, а содержится исключительно в документации о закупке (например, порядок вскрытия и рассмотрения заявок, публикация на сайте, содержание протокола и т.д.);

- наличие обтекаемых неконкретных определений, допускающих двойное толкование (например, пункт 4.12.3 документации о закупке не даёт чёткого разграничения между самой процедурой конкурентных переговоров и части первого этапа конкурентных переговоров, заключающихся в переговорах Заказчика с участниками относительно существенных условий заявки на участие);

- отсутствие чёткой регламентации существенных условий проведения закупки (например, регламент проведения переговоров: порядок проведения, повестка, отсутствие обязанности вести аудиозапись и так далее);

- установленные в Документации о закупке порядок и критерии оценки не отвечают принципам расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, создавая отдельным участникам необоснованные преимущественные условия участия в торгах.

- положения, позволяющие Заказчику принимать на любом этапе закупке решения об отказе от закупки, о проведении переговоров бесконечно количество раз (пункт 4.12.3 документации о закупке), либо без объяснения причин выбрать победителя без возможности участникам направить окончательное более выгодное предложение (пункт 7.12.11 Положения о закупке),

- заключение договора сразу же после выбора победителя, что лишает участников права на восстановление прав и законных интересов в административном порядке;

Вместе с тем, Комиссия Мурманского УФАС России отмечает, что в адрес ОАО «Мурманэнергосбыт» выдано предписание об устранении нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции путём приведения Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Мурманэнергосбыт» в соответствие с требованиями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», обеспечивающими добросовестную конкуренцию, гласность и прозрачность закупки, предотвращающими коррупцию и другие злоупотребления.

Предписание находится в стадии исполнения.

На текущий момент оснований для передачи материалов дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства не целесообразно, так как контроль за изменением Положения о закупке будет осуществлён в рамках исполнения предписания Управления по делу 08-04/15-10.

Принимая во внимание фактические обстоятельства дела, комиссия Мурманского УФАС, руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ

«О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТК Артек» на действия ОАО «Мурманэнергосбыт» при проведении конкурентных переговоров оказание услуг по перевозке мазута топочного 100 (номер извещения: 3150246394) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.