

Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 05-41/10-2014

«21» июля 2014 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>,

в отсутствие представителя заявителя, заявившего ходатайство о рассмотрении в отсутствие,

в отсутствие представителя ответчика, заявившего ходатайство о рассмотрении в отсутствие,

рассмотрев жалобу ООО «ЕвроТрейд» от 10.07.2014 (вх. № 4658) на действия заказчика МП ДТВ «Северобайкальская» при проведении открытого запроса предложений без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора поставки угля для нужд МП ДТВ «Северобайкальская» в период 2014-2015 годов (далее – запрос предложений),

УСТАНОВИЛА:

Из жалобы следует, что в документации по открытому запросу предложений без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора поставки угля для нужд МП ДТВ «Северобайкальская» в период 2014-2015 годов (далее – документация о закупке) предусмотрены требования к участникам закупки ограничивающие круг потенциальных участников закупки, создание участнику запроса предложений преимущественных условий участия (пункт 14, 16 документации). Извещение и документация о закупке содержат противоречивые данные относительно предмета договора, количества товара, места поставки. В извещении и в документации о закупке отсутствует начальная (максимальная) цена договора.

МП ДТВ «Северобайкальская» представлен отзыв на жалобу, из которого следует, что предусмотренное пунктом 16 документации требование о наличии опыта работы с МП ДТВ «Северобайкальская» вызван тем, что уголь предназначается для обеспечения работы котельных г. Северобайкальск, который находится в районе приравненном к Крайнему Северу и в случае каких-либо срывов поставки угля это может обернуться неблагоприятными последствиями для жителей г. Северобайкальск.

В подпункте «з» пункта 14 документации о закупке обязательным требованием к участникам закупки является положительная деловая репутация, наличие опыта выполнения аналогичных проектов (к примеру, количество ранее выполненных договоров аналогичных по объему поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг), в том числе за определенный промежуток времени. В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 12 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МП ДТВ «Северобайкальская» (далее – положение), так как

положением не предусмотрен перечень необходимых документов для подтверждения соответствия участника закупки установленному требованию, участник вправе самостоятельно определить перечень документов, которые бы смогли подтвердить его соответствие установленному требованию.

В извещении и в тексте документации указано количество, подлежащее к поставке товара за весь период, 33 000 тонн. В связи с тем, что товар будет поставляться по ежемесячным заявкам заказчика, и в связи с тем, что невозможно определить необходимое и достаточное количество угля за весь период поставки, а оплата производится по факту поставки, то проект договора предусматривает возможность увеличения или уменьшения количества поставки угля – 33 000 +/- 10 %.

Предметом договора является «Поставка энергетических углей» следовательно, организация перевозки товара железнодорожным транспортом, предусмотренная проектом контракта, ничему не противоречит, так как перевозка предполагает поставку до места назначения.

В пункте 1.3 проекта договора предусмотрен пункт выгрузки, а именно станция Северобайкальск ВСЖД ОАО «РЖД», код станции 903204, код предприятия 6571, из раздела 3, 4 проекта договора следует, что доставка груза должна быть осуществлена железнодорожным транспортом.

Из пункта 5 извещения следует, что место (базис) поставки: МП ДТВ «Северобайкальская» указано конкретное место поставки товара, что позволяет определить участникам все свои расходы, связанные с исполнением обязательств по контракту.

В извещении и в документации о закупке отсутствует начальная (максимальная) цена контракта, в связи с невозможностью ее определения, так как в период 2014-2015 гг. возможны изменения цен на энергоноситель и тарифов на железнодорожные перевозки, поэтому каждый участник вправе сам оценить свои затраты и все риски, связанные с обязательствами по исполнению договора поставки в период 2014-2015 гг.

МП ДТВ «Северобайкальская» сообщило, что в связи с изменением объема поставок угля, 11.07.2014 принято решение об отмене открытого запроса предложений.

Жалоба рассмотрена в отсутствие представителей заявителя и ответчика, представивших ходатайства о рассмотрении жалобы в их отсутствие (вх. от 21.07.2014 № 4874, вх. от 16.07.2014 № 4787).

В результате рассмотрения жалобы в соответствии со статьей 18¹ Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее.

В подпункте 6.3. документации по открытому запросу предложений без предварительного квалификационного отбора па право заключения договора поставки угля для нужд МП ДТВ «Северобайкальская» в период 2014-2015 годов сказано, что участник размещения заказа для того, чтобы принять участие в закупке, должен удовлетворять обязательным требованиям, установленным в

пункте 14 документации о закупке.

Из подпункта «з» пункта 14 документации о закупке следует, что участники закупки должны соответствовать обязательному требованию о положительной деловой репутации, в том числе отсутствие срывов сроков поставки, оказания услуг, выполнения работ по ранее заключенным договорам за последние три года, отсутствие недостатков в результатах выполненных работ, оказанных услуг, нарушений технологии выполнения работ, использования некачественных материалов по ранее заключенным договорам за последние три года, наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг.

В пункте 16 документации о закупке названы критерии оценки и сопоставления заявок участников, одним из критериев является «опыт работы с МП ДТВ «Северобайкальская».

Вышеназванные требования к участникам закупки содержатся и в Положении о закупке товаров, работ, услуг для нужд МП ДТВ «Северобайкальская». В части 3 положения перечислены дополнительные требования к участникам закупки, в том числе:

4) положительная деловая репутация, наличие опыта выполнения аналогичных проектов (к примеру, количество ранее выполненных договоров аналогичных по объему поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг), в том числе за определенный промежуток времени;

5) наличие производственных (в т. ч. складских) помещений и технологического оборудования (могут устанавливаться требования к наличию сервисных центров, наличию оборудования необходимого для выполнения специальных работ);

6) наличие трудовых ресурсов (наличие в штате (или на основе договоров гражданско-правового характера) специалистов в соответствующих областях с указанием требуемого опыта работы данных специалистов в указанной области и т. п.);

7) наличие соответствующих финансовых ресурсов (наличие денежных средств на счетах, денежных средств, отраженных по данным бухгалтерской отчетности и т. п.).

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации (далее – ГК РФ), 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также

иные связанные с обеспечением закупки положения.

При анализе вышеназванных пунктов Положения МП ДТВ «Северобайкальская», документации о закупке установлены несоответствия данного Положения [Конституции](#) РФ, ГК РФ, Закону о закупках, Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), иным нормативным правовым актам РФ.

В пунктах 4, 5, 6, 7 части 3 Положения установлены необоснованные требования к участникам закупки, что также может привести к нарушению антимонопольного законодательства, недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В извещении о проведении закупки установлен объем поставки - 33.00 тысячи тонн. В пункте 4 документации объем поставки за весь период поставки составляет 33 000 тн. В пункте 1.2. проекта договора указано количество товара, подлежащего поставке 33 000 тонн (+/- 10 % в опционе поставщика). Таким образом, из вышесказанного следует, очевидно, что объем поставки составляет 33 000 тонн, погрешность +/- 10 % является законной, так как в соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в случае, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

В извещении о проведении закупки предметом договора является поставка энергетических углей. В пункте 4 документации предметом договора является поставка энергетических углей. В подпункте 1.1. проекта договора в качестве предмета договора указано следующее: «поставщик обязуется передать в собственность покупателя в обусловленные настоящим договором сроки, энергетические угли (далее по тексту – товар), а покупатель обязуется принять и оплатить товар и услуги, в порядке и на условиях, определенных настоящим договором». Также на основании пункта 1.5. проекта договора поставщик оказывает услуги по организации перевозки товара по федеральной железной дороге (по путям общего пользования) от станции отправления до станции назначения в адрес указанных покупателем грузополучателей. Из смысла вышеизложенных пунктов проекта договора следует, что предметом договора является поставка энергетических углей.

В печатной форме извещения о проведении закупки указано место поставки: Сибирский федеральный округ, Бурятия Респ., ст. Северобайкальск ОАО «РЖД», код станции 903204. В пункте 1.3. проекта договора пункт выгрузки товара ст. Северобайкальск ВСЖД ОАО «РЖД», код станции 903204, код предприятия 6521.

В соответствии с пунктом 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота). В пункте 7 извещения о закупке указано, что максимальная цена договора (начальная (предельная)) цена лота не установлена, что также является сведением о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

МП ДТВ «Северобайкальская» проводило открытый запрос предложений, при

запросе предложений победителем признается участник, представивший окончательное предложение, которое наилучшим образом отвечает потребностям заказчика не только ценовым, но и качественным, поэтому при запросе предложений указание начальной (максимальной) цены контракта не является обязательным. Заказчик в своем положении о закупке в статье 25 запроса предложений, не указал на необходимость обязательного указания начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с Протоколом № 2 заседания закупочной комиссии МП ДТВ «Северобайкальская» об отмене открытого запроса предложений без предварительного квалификационного отбора в связи с уточнением объема поставки топлива для нужд котельных на 2014-2015 год и в соответствии с пунктом 8 статьи 48 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МП ДТВ «Северобайкальская» закупочной комиссией принято решение отменить проведение открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку энергетических углей для нужд МП ДТВ «Северобайкальская» на период 2014-2015 года. Соответственно, у Бурятского УФАС России отсутствует возможность выдачи предписания относительно отмененной закупки.

В соответствии с [частью 5 статьи 4](#) Закона о закупках заказчик всегда при закупке размещает извещение, документацию и прочие документы на официальном сайте. При этом заказчику запрещается устанавливать необоснованные ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки ([пункт 2 части 1 статьи 3](#) Закона о закупках). Следовательно, заказчик, разместив на сайте извещение и документацию о проведении закупки, приглашает неограниченный круг лиц, соответствующих документации, к участию в такой закупке.

Положение МП ДТВ «Северобайкальская» не обеспечивает единства экономического пространства, не создает условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей предприятия в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, создает неэффективное использование денежных средств, не обеспечивает расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг, препятствует развитию добросовестной конкуренции, не обеспечивает гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

На основании изложенного и, руководствуясь статьей 18¹ Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЕвроТрейд» обоснованной.
2. Выдать МП ДТВ «Северобайкальская» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации закупок, а именно внести изменения в Положение о закупке.
3. МП ДТВ «Северобайкальская» не осуществлять процедуру закупок до внесения изменений в Положение о закупке, предусмотренных предписанием.
4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства по части 7 статьи 7.32.3. КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Улан-Удэ

Жалоба № 05-41/10-2014

21 июля 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия Бурятского УФАС России), в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 21.07.2014 года по жалобе № 05-41/10-2014 о нарушении МП ДТВ «Северобайкальская» (671700, г. Северобайкальск, ул. Полиграфистов, д. 12) статьи 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

МП ДТВ «Северобайкальская» **в срок до 18 августа 2014 года** совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации закупок, внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МП ДТВ «Северобайкальская», а именно: из части 3 статьи 12 исключить пункты 4, 5, 6, 7.

О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.