

РЕШЕНИЕ

по делу № 022/07/3-273/2022

Резолютивная часть решения оглашена 26 апреля 2022 г.
Барнаул

г.

В полном объеме решение изготовлено 29 апреля 2022 г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия УФАС), в составе:

Председателя Комиссии:

К<...>- заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок;

Члены Комиссии:

Б<...> – главного специалиста – эксперта отдела контроля органов власти;

О<...>- главного специалиста – эксперта отдела контроля закупок,

от заявителя – ООО Торговый дом «Нерудная компания Алтай» (ИНН 2221255547, ОГРН1212200028072) – <...> (директор), <...> (по доверенности);

от заказчика – ГУП ДХ АК «Северо-Восточное ДСУ» (ИНН 2208010989, ОГРН 1032202269000) - <...>(по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности) <...> (по доверенности),

от организатора закупки – АО «Управление производственно-технологической комплектации» - <...>(по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Нерудная компания Алтай» (вх. № 223948 от 08.04.2022) на действия заказчика – ГУП ДХ АК «Северо-Восточное ДСУ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку инертных материалов для нужд ГУП ДХ АК "Северо-Восточное ДСУ" (извещение № 32211285876), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступила жалоба ООО «Нерудная компания Алтай» (вх. № 223948 от 08.04.2022) на действия заказчика – ГУП ДХ АК «Северо-Восточное ДСУ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку инертных материалов для нужд ГУП ДХ АК "Северо-Восточное ДСУ" (извещение № 32211285876).

Из содержания жалобы следует, что 05.04.2022 на сайте в ЕИС размещено извещение № 32211285876 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку инертных

материалов для нужд ГУП ДХ АК "Северо-Восточное ДСУ". Заявитель указывает, что в единый лот оспариваемого аукциона включена поставка товара в разные административные районы Алтайского края, территориально отдаленные друг от друга, что ограничивает потенциальное количество участников, имеющих намерение принять участие в аукционе. Необоснованное укрупнение лота за счет включения в него товара, хоть и косвенно технологически и функционально связанных между собой, но, вместе с тем, намеревающихся следовать в различные административные округа Алтайского края, оказывает, по мнению заявителя, негативное влияние на конкуренцию и приводит к нарушению ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Кроме того, заявитель указывает на то, что в соответствии с условиями проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации, поставка товара осуществляется партиями по заявкам, полученным от заказчика, товар должен быть поставлен в течение 1-го календарного дня, при этом заказчик оставляет за собой право подать заявку на поставку товара одновременно в разные районы Алтайского края. Указанное условие является заведомо неисполнимым ни одним поставщиком.

18.04.2022 на заседании Комиссии УФАС представитель заявителя на доводах жалобы настаивала.

Ко дню заседания Комиссии УФАС от заказчика и организатора закупки поступили документы и письменные возражения.

На заседании Комиссии УФАС представитель заказчика и организатора закупки, среди прочего, пояснила, что в силу специфики своей деятельности ГУП ДХ АК «Северо-Восточное ДСУ» является исполнителем по государственным контрактам, заключаемым, в том числе, с КГКУ «Управление автомобильных дорог Алтайского края». В состав оспариваемого лота входит группа товаров, необходимых для исполнения государственных контрактов № 0817200003210099960001 на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них в Северо-Восточной зоне Алтайского края, в том числе, ремонт автомобильной дороги Троицкое-Целинное, км 21+000 – км 30+630 в Троицком районе и государственного контракта № 08172000003210171830001 на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги «Подъезд к с. Санников, км 1+660- км 3+880, км 4+770 – в с. Санников Первомайского района Алтайского края». Подобного рода формирование лота обусловлено потребностью заказчика, который с учетом п. 5.1 Положения о закупке товаров (работ, услуг) для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Восточное ДСУ», осуществляет планирование закупок в соответствии с имеющейся потребностью в товарах.

18.04.2022 на основании ч. 14¹ ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение жалобы ООО ТД «Нерудная компания Алтай» было отложено до 26.04.2022.

26.04.2022 на заседании Комиссии УФАС представитель заявителя на доводах жалобы настаивал.

Представители заказчика, представитель организатора закупки дополнительно пояснили, что из анализа закупочной документации следует, что поставка товара осуществляется по заявке (отгрузочным разрядкам) и ограничена сроком – 30.09.2022 года. Таким образом, весь объем товара, вопреки доводам заявителя, не должен поставляться одномоментно – в течение 1 календарного дня. В рассматриваемом случае, условия исполнения договора применяются в равной степени ко всем участникам и не могут являться косвенным требованием к наличию у участника закупки дополнительного объема финансовых, трудовых, технических и кадровых ресурсов.

Изучив имеющиеся материалы и заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении

жалобы, Комиссия приходит к следующему выводу.

05.04.2022 на сайте в ЕИС размещено извещение № 32211285876 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку инертных материалов для нужд ГУП ДХ АК "Северо-Восточное ДСУ».

Дата начала срока подачи заявок - 05.04.2022 00:00 (МСК+4).

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 21.04.2022 10:00 (МСК+4).

Дата подведения итогов - 25.04.2022 (МСК+4).

Предмет договора: Поставка инертных материалов для нужд ГУП ДХ «Северо-Восточное ДСУ» и филиала Троицкий.

№ п/п	Наименование товара, работы, услуги	Место поставки	Единица измерения	Количество
1	Щебень фракции 16-31,5 мм Объект: Капитальный ремонт автомобильной дороги Подъезд к с. Санниково, км 1+660 - км 3+880, км 4+770 - км 5+770 в с.Санниково Первомайского района Алтайского края	Алтайский край, автомобильная дорога Р-256, км 213 (Новый бурт)	Тонна;^метрическая тонна (1000 кг)	506
2	Щебеночно-песчаная смесь фракции 0-31,5 мм Объект: Ремонт автомобильной дороги Троицкое - Целинное, км 21+000 - км 30+630 в Троицком районе	Автомобильная дорога К-24, Троицкое - Целинное, км 30 в Троицком районе Алтайского края	Тонна;^метрическая тонна (1000 кг)	8 953
3	Песок дробленый (ТИП 1)	АБЗ СВ ДСУ : г. Новоалтайск, ул. Дорожная, 22 А	Тонна;^метрическая тонна (1000 кг)	10 100
4	Песок дробленый (ТИП 2)	АБЗ СВ ДСУ : г. Новоалтайск, ул. Дорожная, 22 А	Тонна;^метрическая тонна (1000 кг)	3 000
5	Щебень широких фракции от 8 до 16 мм	АБЗ СВ ДСУ : г. Новоалтайск, ул. Дорожная, 22 А	Тонна;^метрическая тонна (1000 кг)	2 200
6	Щебень широких фракции от 4 до 8 мм	АБЗ СВ ДСУ : г. Новоалтайск, ул. Дорожная, 22 А	Тонна;^метрическая тонна (1000 кг)	2 000

Согласно условиям проекта договора, поставка должна быть осуществлена в срок до 30.09.2022. Поставка товара осуществляется по заявкам, полученным от заказчика. Товар должен быть поставлен в течение 1 календарного дня со дня направления заказчиком соответствующей заявки.

Аукцион проводится в электронной форме, участниками аукциона могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Документацией об аукционе установлено, что участник закупки – любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках к целям регулирования настоящего Федерального закона относится создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к поставляемому товару.

В соответствии с Законом о закупках закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг. Положение о закупке товаров, работ и услуг для нужд ГУП ДХ АК "Северо-Восточное ДСУ", версия 23 от 02.02.2022 не содержит отдельных требований к формированию предмета закупки при закупке однородного товара при наличии требований к различным местам поставки.

Как следует из материалов жалобы, документов предоставленных заказчиком, потребность заказчика в необходимости товара, являющегося предметом оспариваемой закупки, явилась следствием исполнения заказчиком государственных контрактов № 0817200003210099960001 на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них в Северо-Восточной зоне Алтайского края, в том числе, ремонт автомобильной дороги Троицкое-Целинное, км 21+000 – км 30+630 в Троицком районе и государственного контракта № 08172000003210171830001 на

выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги «Подъезд к с. Санников, км 1+660- км 3+880, км 4+770 – в с. Санников Первомайского района Алтайского края».

Анализ административно-территориального деления Алтайского края, показал, что Первомайский район и Троицкий район Алтайского района являются районами, граничащими друг с другом.

На заседании Комиссии УФАС представитель заказчика пояснил, что виды указанных работ являются единым технологическим процессом, производятся одновременно, совпадают по срокам выполнения, поэтому поставка должна осуществляться одновременно для обеспечения непрерывного производства.

Комиссией УФАС установлено, что места поставки товара по позициям 1-2 совпадают с местами проведения работ по государственным контрактам № 0817200003210099960001 и № 08172000003210171830001, места поставки товара по позициям 3-6, как установлено на заседании Комиссии, обусловлено необходимостью приготовления асфальто-бетонной смеси, состоящей из нескольких фракций щебня, которая изготавливается на асфальто-бетонном заводе (АБЗ).

Разделение предмета закупки в зависимости от места поставки товара на 3 лота, как указывает податель жалобы, может привести к обратном результату. Выделение заказчиком в отдельный лот поставки товара по позиции № 2 **Щебеночно-песчаная смесь фракции 0-31,5 мм** с местом поставки товара - Автомобильная дорога К-24, Троицкое - Целинное, км 30 в Троицком районе Алтайского края, вблизи с Троицким карьером (Карьер по добыче строительного камня на Горновском месторождении (Сопка 2), расположенном на северной окраине с. Горновое в 125 км от г. Бийск и в 140км от г. Барнаул, в Троицком районе Алтайского края) к созданию преимущественных условий для поставщиков, работающих с указанным карьером, и как следствие нарушению заказчиком принципа обеспечения конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов также запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

К признакам ограничения конкуренции в соответствии с частью 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, относятся сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц,

своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Для квалификации действий по части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган должен установить последствия тех или иных нарушений правил проведения конкурсов с точки зрения их фактического либо возможного негативного влияния на конкурентную среду.

При этом, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение 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. В торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Включение в документацию о торгах условий, которые могут привести к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах и не является нарушением. Условие о выполнении работ, являющихся предметом аукциона, может рассматриваться как нарушающее ст. 17 Закона о защите конкуренции, если это условие включено в документацию специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

Комиссией УФАС установлено, что для участия в оспариваемой закупке было подано 2 заявки, одна из которых была признана не соответствующей требованиям закупочной документации, а именно ввиду того, что участником под № 2 не представлены документы и (или) информация, предусмотренная п. 11.2 закупочной документации, участником № 2 конкретные показатели товара не представлены: в графе б «значение показателя товара, при определении которого участником закупки используются только точные цифровые или иные параметры» отсутствуют (итоговый протокол аукциона от 25.04.2022). Наличие 2 заявок для участия в оспариваемой закупке подтверждает соблюдение заказчиком принципов закупочной деятельности.

В данном случае, Комиссией УФАС в действиях заказчика признаков нарушения антимонопольного законодательства, повлекшего недопущение, ограничение, устранение конкуренции, не установлено.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям к месту поставки товара, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Необходимо также отметить, что Закон о закупках и документация о проведении оспариваемого аукциона позволяют прийти на участие в закупке в составе одного участника нескольким лицам, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которые могут соответствовать требованиям, установленным заказчиком, в совокупности, в том числе иметь все необходимые мощности.

Учитывая изложенное, Комиссия УФАС приходит к выводу, что включение в

документацию о закупках спорных условий относительно мест поставки товара, срока поставки товара, не противоречит Закону о закупках, ст. 17 Закона о защите конкуренции, поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника закупки, способного своевременно и качественно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, на заседание Комиссии УФАС также не представлены, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях организатора торгов нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

Предпринимательская деятельность предусматривает коммерческие риски при ее осуществлении. При наличии опасения несения таких рисков, хозяйствующий субъект имеет право не участвовать в аукционе. При этом доводы заявителя о вероятности наступления таких рисков, ввиду невозможности поставки товара в установленные заказчиком сроки, отсутствия технической возможности, носят предположительный характер, а повышение уровня экономической деятельности заявителя не относится к компетенции антимонопольного органа и не подлежит рассмотрению в рамках жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО Торговый дом «Нерудная компания Алтай» (ИНН 2221255547, ОГРН1212200028072) – необоснованной.

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