

12.05.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 июля 2011 года № 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 (далее - Комиссия), в составе: <...>; при участии <...>, рассмотрев жалобу ООО «Сибирская горнодобывающая компания»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области ООО «Сибирская горнодобывающая компания» обратилось с жалобой на действия заказчика- ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» при организации и проведении конкурса (извещение № 31603536157) на право заключения договора на поставку угля марки ЗБр Азейского месторождения для обеспечения котельной в отопительный период 2016-2017гг. согласно техническому заданию, в связи с включением в конкурсную документацию требования к характеристикам поставляемого угля, в части его происхождения в нарушение п. 2 и п. 3 части 1 ст. 3 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также включение в конкурсную документацию и положение о закупке условия, позволяющего заключить договор ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган, в нарушение ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Жалоба заявителя рассмотрена в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На рассмотрении представитель ООО «Сибирская горнодобывающая компания» поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представитель заказчика, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, по следующим основаниям.

Указание в документации о закупке требования к соответствию угля определенному угольному месторождению не противоречит ч. 10 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ, согласно которой потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Уголь марки ЗБр Азейского месторождения сжигается на котельном

оборудовании г. Нижнеудинска Нижнеудинского района с 2014г., все технические характеристики котельных агрегатов настроены на сжигание данного вида угля для обеспечения оптимального процесса выработки тепловой энергии.

При сжигании угля, представленного ООО «Сибирская горнодобывающая компания со своего месторождения в ноябре 2015г., не удалось достичь необходимой температуры теплоносителя в виду большой влажности, повышенной зольности и низкой температуры горения.

Таким образом, по мнению заказчика, полученные результаты свидетельствуют о том, что данный уголь не подходит для сжигания на оборудовании его оборудовании.

Возможность осуществления поставки товара предусмотрена для неограниченного числа поставщиков.

Таким образом, факт указания угольного месторождения не свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа и не устанавливает не измеримые требования к участникам закупки, а призван решать единственную задачу- наиболее полное соответствие техническим требованиям заказчика к товару.

Конкурсной документацией не предусмотрено требование к участнику быть производителем поставляемого товара, что дает возможность неопределенному кругу лиц принимать участие в рассматриваемом конкурсе.

По мнению заказчика, отсутствие у кого –либо из лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить уголь указанных характеристик, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничении заказчиком числа участников торгов и установлении неизменяемых требований к участникам закупки.

В части указания в информационной карте 10 дневного срока заключения договора, заказчик считает указанное технической ошибкой, которая будет устранена.

Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

11.04.2016г. заказчиком- ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» опубликовано извещение № 31603536157 на право заключения договора на поставку угля марки ЗБр Азейского месторождения.

Разделом II Документации о закупке установлено, что предметом является поставка угля марки ЗБр Азейского месторождения для обеспечения котельной в отопительный период 2016-2017гг. согласно техническому заданию.

Во второй части технического задания установлены необходимые качественные характеристики угля марки ЗБр Азейского месторождения.

Наименование и количество товара установлено конкурсной документацией.

Полные сведения о наименовании, количестве, сроках поставки, технических характеристиках, получателе товара указаны в Техническом задании, являющемся неотъемлемой частью конкурсной документации.

Согласно пункту 1 Технического задания документации поставляемый уголь должен иметь следующие качественные характеристики: вид и марка: уголь, марка ЗБр; месторождение: Азейское ; размер кусков (мм): 0-100; низшая теплота сгорания рабочего состояния, ккал/кг (не менее): 4300; массовая доля влаги в рабочем состоянии топлива (%) -31,5; сера общая, не более (%) -0,8; предельная зольность угля в сухом состоянии (%) -8,4; выход летучих веществ, средняя (%) -48,3; массовая доля минеральных примесей (не более, %).

В извещении о проведении конкурса № 31603536157 на право заключения договора на поставку угля марки ЗБр Азейского месторождения в разделе наименование закупки в указании наименования товара также отражено – уголь марки ЗБр Азейского месторождения.

Закон 223-ФЗ устанавливает, что целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей отдельных категорий юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам 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 (часть 2 статьи 2 Закона 223-ФЗ).

Подпунктом 1.3.1.3., 1.3.2.2., 1.3.2.4. п. 1.3. Положения о закупке, утв. Решением общего собрания ООО «НКУ» от 05.12.2013г. б/н, установлено, что настоящее Положение регулирует отношения по закупкам в целях расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупках товаров, работ, услуг и стимулирование такого участия; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем

установления неизмеримых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: 1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников; 2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок; 4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

В силу части 5 статьи 17 Закона № 135-ФЗ положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что предприятием в конкурсной документации установлено в числе прочих обязательное для выполнения всеми участниками закупки требование к характеристикам поставляемого угля - его происхождение из Азейского месторождения, в то время как согласно техническим характеристикам, указанным в конкурсной документации, каменный уголь марки ЗБр имеет определенные потребительские (функциональные) свойства (качества).

Поскольку данная характеристика не свидетельствует о каких-либо самостоятельных потребительских (функциональных) свойствах (качествах) угля, которые не могут быть описаны объективно с использованием измеримых и сопоставляемых критериев, что приводит к экономически необоснованному ограничению конкуренции и нарушает принципы справедливости, отсутствия дискриминации потенциальных участников торгов, которые могли бы участвовать в торгах с предложениями поставки угля, обладающего аналогичными потребительскими свойствами, но происходящего из иных месторождений.

Таким образом, ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» нарушены пункты 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при установлении им требования о принадлежности поставляемого угля к определенному месторождению, в связи с чем жалоба ООО «Сибирская горнодобывающая компания» является обоснованной.

Также комиссия антимонопольного органа исследован довод подателя жалобы о несоответствии качественных характеристик указанных в техническом задании, в части установления конкретного показателя массовой доли влаги в рабочем состоянии топлива -31,5%; в части сокращения предусмотренного диапазона размера кусков (мм).

Установлено, что согласно [Приказам Росстандарта от 22.11.2013 N 2020-ст, № 2021-ст "О введении в действие межгосударственного стандарта"](#) ГОСТы 21971-2002 , 21972-2002 отменены с 01.01.2016г. в связи с принятием и введением в действие с 1 января 2015 г. для добровольного применения в Российской Федерации в качестве

национального стандарта Российской Федерации ГОСТ 32352-2013 "Угли Восточной Сибири для энергетических целей. Технические условия"(Введен впервые) и ГОСТ 32353-2013 "Угли Восточной Сибири для энерготехнологических целей. Технические условия" (введен впервые).

Кроме того, массовая доля влаги, в соответствии с предусмотренными ГОСТами не может быть установлена в качестве конкретного показателя в конкурсной документации, поскольку каждая партия угля может иметь свое значение в рамках допустимого ГОСТом.

Комиссией исследованы документы, представленные на рассмотрение жалобы, доказывающие, по мнению заказчика, обоснованность указания в конкурсной документации требования о поставке угля с конкретного места происхождения, информация о работе котельной на угле из определенного предметом закупки месторождения не нашла документального подтверждения.

Информация о месте происхождения угля не свидетельствует о каких-либо самостоятельных потребительских (функциональных) свойствах (качествах) угля, которые не могут быть описаны объективно с использованием измеримых и сопоставляемых критериев.

Протоколы испытаний угля с места происхождения не являющегося предметом закупки не могут быть расценены комиссией антимонопольного органа как документы, подтверждающие объективность результатов испытаний, в связи с тем, что заказчиком проводимых исследований являлось заинтересованное лицо (конкурент подателя жалобы) ООО «РазрезВелистовский».

Разделом 2 Информационной карты Конкурсной документации установлено, что договор заключается не позднее 10 рабочих дней с момента получения победителем, участником конкурса проекта договора от заказчика.

Пунктами 9.4, 9.5. Конкурсной документации установлено, что срок передачи договора от заказчика к участнику не должен превышать 5 рабочих дней, победитель обязан подписать договор не позднее 3 рабочих дней с момента получения от заказчика проекта договора.

Частью 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Конкурсная документация (извещение) не содержит срока, установленного для обжалования действия заказчика (комиссии) в антимонопольный орган.

Следовательно, заказчиком нарушена ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», в связи с несоблюдением предусмотренного срока для обжалования.

На основании изложенного, и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сибирская горнодобывающая компания» на действия заказчика- ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» при организации и проведении конкурса (извещение № 31603536157), обоснованной.
2. Признать заказчика ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» нарушившим п.2, п.3 части 1 ст. 3 Федерального закона N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", п.п.1.3.1.3., 1.3.2.2., 1.3.2.4. Положения о закупках общества, в связи с установлением требования о принадлежности поставляемого угля к определенному месторождению.
3. Признать заказчика - ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» нарушившим ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», в связи с несоблюдением предусмотренного срока для обжалования.
4. Выдать заказчику - ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» предписание об аннулировании торгов (извещение № 31603536157) в течение 10 дней с момента получения решения, о чем незамедлительно представить в Иркутское УФАС России информацию, в установленном порядке назначить новую процедуру по указанному предмету закупки.
5. Копию решения и предписания направить сторонам по жалобе.
6. Передать материалы должностному лицу антимонопольного органа для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных должностных лиц.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

Решение и предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в течение трех месяцев со дня их принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и 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 решение и предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 85

12.05.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 июля 2011 года № 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 (далее - Комиссия), в составе: <...>; руководствуясь пунктом 3¹ части 1 статьи 23, ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения №264 от 12.05.2016г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Заказчику -ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» аннулировать торги (извещение № 31603536157) в течение 10 дней с момента получения решения, о чем незамедлительно представить в Иркутское УФАС России информацию, в установленном порядке назначить новую процедуру по указанному предмету закупки.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня их принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и 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 решение и предписание антимонопольного органа.