

РЕШЕНИЕ № 72

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в присутствии представителей ГУП «Камчатэнергоснаб», ОАО «РАО Энергетические системы Востока», ООО «Востоктехкомплект», рассмотрев жалобу ГУП «Камчатэнергоснаб» на действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго» (извещение № 31300357588), материалы дела № 8-01/188,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ГУП «Камчатэнергоснаб» на действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго» (извещение № 31300357588). Из жалобы предприятия следует, что организатором торгов у участника закупки запрошены документы, не предусмотренные закупочной документацией, установленные к участникам закупки требования необоснованно понуждают к заключению договоров с угледобывающими компаниями, дилерами либо официальными представителями, с компаниями, оказывающими услуги по перевозке угля железнодорожным, морским транспортом, приему, хранению и отпуску в портах отгрузки, что нарушает принцип свободы хозяйственной деятельности предприятий, так как в силу статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации понуждение к заключению договора не допускается. Также заявитель не согласен с условиями передачи поставляемого товара покупателю частями, полагая, что такое условие должно быть отражено в договоре поставки, так как передача товара частями предполагает его хранение поставщиком. Однако в проекте договора, приложенного к закупочной документации, услуга хранения поставляемого товара не предусмотрена, закупки на осуществление хранения угля не проводилось.

В заседании комиссии представитель предприятия доводы жалобы поддержал в полном объеме.

Организатор торгов в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии не согласились с позицией заявителя указав, что Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) не содержит запрета на установление определенных требований к участникам закупки, в связи с чем, такие требования могут быть установлены заказчиком исходя из условий предмета закупки. В данном случае предметом закупки является поставка угля для нужд ОАО «Камчатскэнерго», в целях обеспечения теплоснабжения территорий Камчатского края. Учитывая специфику региона, применение требования к участникам закупочной процедуры о наличии договорных отношений с производителями

продукции и компаниями, оказывающими услуги по доставке грузов, является необходимым и обоснованным. Для обеспечения надежного теплоснабжения потребителей необходима современная поставка топлива с учетом сложной логистической системы.

Направление запроса предприятию о предоставлении документов, подтверждающих технические характеристики предлагаемого к поставке угля, обусловлено необходимостью проверки достоверности представленных в составе заявки документов. Доводы жалобы о понуждении к хранению товара на угольном терминале также являются необоснованными, так как аукционной документацией предусмотрено составление протоколов разногласий к договору поставки, а также учет расходов на хранение в составе дополнительных услуг.

08.08.2013 ОАО «РАО Энергетические системы Востока» представило в Хабаровское УФАС России дополнение к возражениям на жалобу, из которого следует, что заявителем пропущен срок обжалования действий организатора закупки, установленный частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Представитель ООО «Востоктехкомплект» не высказал позиции общества относительно доводов жалобы, выразив несогласие с отменой спорного аукциона.

В заседании комиссии объявлялся перерыв до 9 час. 30 мин. 09.08.2013. В связи с производственной необходимостью произведена замена председательствующего <...>.

В соответствии с пунктом 1 Порядка рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденного приказом ФАС России от 18.01.2013 № 17/13 жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

В случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения (часть 5 статьи

18.1).

Из материалов дела следует, что 03.07.2013 состоялось заседание закупочной комиссии, которой принято решение отказаться от проведения аукциона. Решение комиссии оформлено протоколом от 09.07.2013 № 33/АО-И размещенным на официальном сайте торгов torgi.gov.ru 11.07.2013. Договор поставки по результатам аукциона не заключен. Жалоба предприятия поступила в Хабаровское УФАС России 30.07.2013.

Поскольку часть 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не ставит в зависимость право заинтересованного лица обжаловать в антимонопольный орган соответствующие действия организатора торгов от того по каким основаниям договор по результатам закупки не заключен, доводы организатора торгов о пропуске заявителем установленного срока обжалования подлежат отклонению.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом № 223-ФЗ.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными 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 закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

06.06.2013 на официальном сайте торгов размещено извещение № 31300357588 о проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго», аукционная документация. Срок подачи заявок на участие в аукционе до 27.06.2013. Рассмотрение заявок и проведение аукциона назначено на 03.07.2013. Начальная (предельная) цена договора 572000000,00 руб.

02.07.2013 организатором торгов принято решение о внесении изменений в извещение о проведении аукциона, аукционную документацию в части продления срока процедуры открытого аукциона до 09.07.2013. В соответствии с новой редакцией извещения и аукционной документации рассмотрение заявок и проведение аукциона назначены на 09.07.2013. Изменения размещены на официальном сайте торгов 03.07.2013.

В установленный срок на участие в аукционе поступили заявки ООО «СУЭК», ООО «Востоктехкомплект», ООО «Торговый Дом «Транзит-ДВ», ГУП «Камчатэнергоснаб», ООО Ардис» (протокол вскрытия конвертов от 27.06.2013).

03.07.2013 состоялось заседание закупочной комиссии, которой принято решение отказаться от проведения аукциона. Решение комиссии оформлено протоколом от 09.07.2013 № 33/АО-И размещенным на официальном сайте торгов 11.07.2013.

Подпунктом 9 пункта 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с положениями аукционной документации предметом закупки является поставка угля партиями согласно приведенному в приложении 6 графику. Проектом договора поставки предусмотрена обязанность поставщика поставить товар в порт Петропавловск-Камчатский на условиях доставки на угольный терминал порта и погрузкой на автотранспорт покупателя. До момента передачи товара покупателю поставщик обязан обеспечить обособленное хранение товара на угольном терминале порта и по мере вывоза товара передавать его частями покупателю.

Пунктом 5 извещения о проведении аукциона, пунктами 2.5, подпунктами 4.1.8, 4.1.19 пункта 4.1 аукционной документации к участникам закупки и предоставляемым ими документам установлены обязательные требования, в числе которых: - участник аукциона должен состоять в договорных отношениях с угледобывающими компаниями Российской Федерации, дилерами (либо с официальными представителями), компаниями, оказывающими услуги по перевозке угля ж/д, морским транспортом (при использовании данных видов транспортирования в схеме доставки), приему, хранению и отпуску в портах отгрузки и назначения, имеющих разрешение (лицензию) на данный вид деятельности.

В подтверждение своего соответствия указанным требованиям участник закупки должен представить письмо угледобывающей компании о предоставлении права участнику представлять интересы угледобывающей компании в данном аукционе или свидетельство о дилерстве (либо официальном представительстве), либо копии подписанных договоров; письмо-подтверждение угледобывающей

компании о наличии предлагаемой продукции на складе, либо о согласии на ее добычу с указанием конкретных сроков добычи и обязательным указанием целевого назначения угольной продукции; копии подписанных договоров со всеми контрагентами, оказывающими услуги по доставке угля из пункта отправления (отгрузки) до порта назначения в соответствии с предлагаемой участником схемой доставки угля (договоров на перевозку ж/д, морским транспортом, договоров на перевалку с портами и т.д.).

Поскольку условия поставки товара включают в себя его перевозку и хранение, указанные требования к участникам закупки являются правомерными и не противоречат положениям Закона № 223-ФЗ.

Кроме того, одним из принципов организации отношений и основы государственной политики в сфере теплоснабжения, закрепленных в статье 3 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «Теплоснабжении», является обеспечение надежности теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов. Установленные к участникам закупки требования направлены на минимизацию рисков связанных с нарушением сроков поставки угля и обеспечением надежного теплоснабжения потребителей.

Целями регулирования Закона № 223-ФЗ являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей 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).

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из приведенных норм следует, что закупаемые заказчиком товары, работы, услуги в их качественных, технических, ценовых и иных характеристиках прежде всего должны соответствовать потребностям заказчика, в связи с чем установленные в проекте договора условия поставки товара, предусматривающие его перевозку и хранение, а также передачу партиями (частями) покупателю Закону № 223-ФЗ не противоречат. При этом, вопреки доводам заявителя в пункте 4.1.8 аукционной документации указано, что начальная (предельная) цена договора включает в себя цену угледобывающей компании, все транспортные расходы, расходы на страхование груза, а также расходы, связанные с перевалкой угля и погрузкой его на автотранспорт заказчика в порту Петропавловска Камчатского, а также стоимость всех сопутствующих работ (услуг), предусмотренных техническим заданием и проектом договора.

В соответствии с подпунктом 11.16 пункта 4.1.19 аукционной документации в составе заявки необходимо представить копии действующих сертификатов соответствия (деклараций соответствия) на поставляемую продукцию, удостоверений и других документов, подтверждающих качество товара, его происхождение. В пункте 1.3 раздела 6 аукционной документации также установлено требование о подтверждении товара сертификатом качества изготовителя.

В составе аукционной заявки ГУП «Камчатэнергоснаб» представлен сертификат качества каменного угля, выданный ООО «Центральная угольная компания», в котором указана марка угля, зольность, теплота сгорания, размерность, содержание влаги, летучих веществ, серы, что соответствует основным качественным характеристикам угля, приведенным в разделе 6 аукционной документации.

Подпунктом 2.7.2.2 пункта 2.7.2 аукционной документации закупочной комиссии предоставлено право в рамках отборочной стадии запросить у участников аукциона разъяснения или дополнения их аукционных заявок, в том числе представления отсутствующих документов. При этом закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть аукционной заявки. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемой продукции/работам/услугам, а также к условиям исполнения договоров требования, которые не указаны в аукционной документации.

Письмом от 02.07.2013 организатор торгов со ссылкой на подпункт 11.16 пункта 4.1.19 аукционной документации запросил у ГУП «Камчатэнергоснаб» сертификат соответствия, выданный аккредитованной лабораторией с расширенным описанием качественных характеристик, либо подтверждение полномочий лаборатории производителя с представлением более полного перечня качественных характеристик.

В силу части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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 договоров.

Поскольку аукционной документацией не установлено каких-либо требований к содержанию самого сертификата либо к лицу его выдавшему, а также требования о подготовке сертификата аккредитованной лабораторией, запрос у предприятия указанных документов противоречит части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Пунктом 3 статьи 48 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В соответствии с пунктами 4.1.14, 4.1.24 аукционной документации организатор аукциона вправе отказать от его проведения (в полном объеме, либо по одному лоту) не позднее даты проведения аукциона, то есть не позднее 09.07.2013. Решение об отказе от проведения аукциона принято с соблюдением установленного срока 03.07.2013 и оформлено протоколом от 09.07.2013, соответствующая информация размещена на официальном сайте торгов 11.07.2013.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ГУП «Камчатэнергоснаб» на действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго» (извещение № 31300357588), в части требования предоставления участником закупки документов, не предусмотренных аукционной документацией, обоснованной.

В остальной части признать жалобу предприятия необоснованной.

2. Признать действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении указанного аукциона нарушающими часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание не выдавать в связи с отказом от проведения торгов.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.