

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строй Финанс» (далее – Заявитель, ООО «Строй Финанс») на действия заказчика общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-коммунальный сервис» (далее – ООО «Жилкомсервис», Заказчик, Ответчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2015-2016 гг. (извещение о проведении закупки № 31502171912 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru и на сайте ЭТП www.ots-tender.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – электронный аукцион, закупка № 31502171912),

при участии представителей Заявителя – ^...^ (доверенность от 20.02.2015 № 3, личность удостоверена паспортом), ^...^ (доверенность от 16.02.2015 № 2, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя Ответчика – ^...^ (доверенность от 20.04.2015 без номера, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 13.04.2015 № 3607), который полагает, что отдельными положениями документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2015-2016 гг. (далее – аукционная документация) нарушены требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), в соответствии с которым проводится закупка № 31502171912.

Так, представитель Заявителя отметил, что согласно пункту 4 аукционной документации предметом договора является поставка и разгрузка каменного угля на склад Заказчика в г. Называевск, ул. Энергетиков, 1 для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2015-2016 гг.

При этом согласно пункту 11 аукционной документации установлен порядок формирования цены, где цена договора кроме стоимости угля, взвешивания угля, расходов на перевозку, разгрузку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей, связанных с доставкой угля до склада Заказчика, также включает в себя буртование и его погрузку на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске.

Таким образом, по мнению представителя Заявителя, пункт 11 аукционной

документации вводит потенциальных участников электронного аукциона в заблуждение насчет предмета договора, в связи с тем, что он противоречит пункту 4 аукционной документации и предполагает возложение на участника дополнительных затрат на оказание услуг по буртованию угля и его погрузке на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске, которые не включены в предмет договора.

Кроме того, представитель Заявителя считает, что буртование и погрузка поставленного угля на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске невозможны без наличия заключенного с ООО «Жилкомсервис» дополнительного договора на оказание таких услуг, что ограничивает исполнение контракта потенциальными участниками аукциона и дает преимущественное право лицу, с которым уже заключен аналогичный договор.

Учитывая, что склад Заказчика в г. Называевск, по ул. Энергетиков, 1 фактически принадлежит обществу с ограниченной ответственностью «ТрансУголь» (далее – ООО «ТрансУголь»), то представитель Заявителя полагает, что электронный аукцион проводится под конкретного поставщика, что в силу статьи 3 Закона о закупках противоречит принципам и основным положениям закупки товаров, работ, услуг, в части равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Представитель Заявителя также отметил, что ряд положений аукционной документации, содержит двусмысленные толкования:

– из пункта 14.4 аукционной документации, не возможно определить какие именно документы, подтверждающие соответствие товаров, необходимо предоставить.

– из пункта 18 аукционной документации не понятно, является ли сумма, подлежащая оплате в размере 989 763,60 (девятьсот восемьдесят девять тысяч семьсот шестьдесят три) рубля 60 копеек, обеспечением исполнения договора или обеспечением заявки на участие в электронном аукционе.

Кроме того, из пункта 18 аукционной документации невозможно определить, когда необходимо оплатить такое обеспечение: до подачи заявки на участие в открытом аукционе или после заключения договора поставки.

Вместе с тем, представитель Заявителя указал, что согласно пункту 6.8.1 Положения о закупке товаров, работ и услуг для собственных нужд ООО «Жилкомсервис» любой участник закупок вправе направить запрос о разъяснении положений аукционной документации, в срок не позднее, чем за 5 (пять) дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

В течение 2 (двух) рабочих дней со дня поступления указанного запроса комиссия обязана направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений аукционной документации участнику закупок.

Разъяснения положений аукционной документации размещаются Заказчиком на официальном сайте не позднее чем в течение трех дней со дня предоставления указанных разъяснений участнику закупок.

С целью устранения разночтений, в адрес ООО «Жилкомсервис» Заявителем были

направлены запросы разъяснений, однако в установленный срок ни в письменном, ни в устном, ни в электронном виде никаких разъяснений получено от ООО «Жилкомсервис» не было.

На основании изложенного представитель Заявителя просит провести проверку по вышеуказанным обстоятельствам, связанным с размещением ООО «Жилкомсервис» аукционной документации, вводящей в заблуждение потенциальных участников электронного аукциона и соответственно нарушающих их права, на предмет их соответствия законодательству и принять меры, направленные на устранение выявленных нарушений, признав закупку № 31502171912 недействительной.

К жалобе Заявителя приложены копии запроса разъяснений от 02.04.2015 без номера, запроса разъяснений от 07.04.2015 № 37.

2. На основании запроса Омского УФАС России (исх. от 14.04.2015 № 05-3899) Ответчиком представлены надлежащим образом заверенные копии:

– положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Жилкомсервис», утвержденного Председателем Совета директоров ООО «Жилкомсервис» (протокол № 3 от 19.07.2013) (далее – Положение о закупках ООО «Жилкомсервис»);

– извещения о проведении закупки № 31502171912 (в редакции № 1 от 25.03.2015);

– аукционной документации, утвержденной уполномоченным лицом (с приложением);

– протокола № S794337-806010-1 от 14.04.2015;

– протокола № U794337-806010-2 от 14.04.2015;

– протокола № U794337-806010-4 от 15.04.2015;

– протокола № U794337-806010-5 от 16.04.2015;

– протокола № U794337-806010-6 от 16.04.2015

– отчета-распечатки изменения (снижения) цены электронного аукциона № 31502171912.

На заседании Комиссии 22.04.2015 представитель Ответчика подтвердила, что в адрес ООО «Жилкомсервис» Заявителем действительно были направлены запросы разъяснений, однако разъяснения даны не были.

Также представитель Ответчика отметила, что территория, находящаяся по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1, и указанная Заказчиком в качестве места оказания услуг, находится у Заказчика в аренде.

Письменные возражения на жалобу ООО «Строй Финанс» Ответчиком не представлены.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru и на сайте ЭТП www.otc-tender.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Комиссией установлено, что 25.03.2015 в единой информационной системе (а также на сайте ЭТП www.otc-tender.ru) Ответчик разместил извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2015-2016 гг., а также закупочную документацию (с приложением) (извещение № 31502171912).

Дата начала подачи заявок 26.03.2015 06:00 (время московское).

Дата окончания подачи заявок 14.04.2015 07:00 (время московское).

Срок предоставления разъяснений извещения/документации с 26.03.2015 07:00 по 31.03.2015 08:00 (время московское).

Дата рассмотрения первых частей заявок 14.04.2015 08:00 (время московское).

Дата рассмотрения вторых частей заявок 16.04.2015 06:00 (время московское).

Дата подведения итогов 16.04.2015 07:00 (время московское).

Время начала аукциона 15.04.2015 07:00.

Всего на участие в электронном аукционе было подано 2 (две) заявки – ООО «Строй Финанс», ООО «ТрансУголь».

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу обоснованной в части, исходя из следующего.

В соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров,

работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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 (далее – положение о закупке).

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.

Так, электронный аукцион проводился в соответствии с Положением о закупках ООО «Жилкомсервис».

Согласно пункту 6.8.1 Положения о закупках ООО «Жилкомсервис» любой участник закупок вправе направить запрос о разъяснении положений аукционной документации, в срок не позднее, чем за 5 (пять) дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

В течение 2 (двух) рабочих дней со дня поступления указанного запроса комиссия обязана направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений аукционной документации участнику закупок.

Разъяснения положений аукционной документации размещаются Заказчиком на официальном сайте не позднее чем в течение трех дней со дня предоставления указанных разъяснений участнику закупок.

Комиссией установлено, что 02.04.2015 от ООО «Строй Финанс» на электронный адрес ООО «Жилкомсервис» (gks-krutinka@yandex.ru) поступил запрос на разъяснение положений аукционной документации, в котором ООО «Строй Финанс» просит Заказчика дать разъяснения пункта 14.4.

07.04.2015 от ООО «Строй Финанс» на электронный адрес ООО «Жилкомсервис» (gks-krutinka@yandex.ru) поступил запрос на разъяснение положений аукционной документации, в котором ООО «Строй Финанс» просит Заказчика дать разъяснения по следующим вопросам:

– входит ли в предмет и цену договора оказание поставщиком услуг по «буртованию и взвешиванию угля, его погрузке на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске», или «со склада» это опечатка, а на самом деле подразумевалось «до склада»;

– если в предмет договора входит оказание поставщиком услуг, по буртованию, взвешиванию угля, его погрузке на грузовой автомобильный транспорт на складе ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске, то прошу сообщить может ли ООО «Жилкомсервис» своими силами, но за счет поставщика оказать вышеуказанные услуги. Если может, то по каким тарифам и расценкам?

Разъяснения положений аукционной документации Заказчиком ООО «Строй Финанс» направлены не были.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в размещении на официальном сайте разъяснений аукционной документации нарушают требования части 5 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 4 аукционной документации предметом договора является – поставка и разгрузка каменного угля на склад Заказчика в г. Называевск, ул. Энергетиков, 1 для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2015-2016 гг.

Согласно пункту 11 аукционной документации установлен порядок формирования цены, где цена договора кроме стоимости угля, взвешивания угля, расходов на перевозку, разгрузку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей, связанных с доставкой угля до склада Заказчика, также включает в себя буртование и его погрузку на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске.

В соответствии с пунктом 6.2 проекта договора (являющегося приложением к аукционной документации) цена договора включает в себя стоимость угля, расходы на перевозку, разгрузку, буртование и взвешивание угля, его погрузки на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей, связанных с доставкой угля до склада Заказчика.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что не смотря на то, что в предмет договора не включено буртование и погрузка угля на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске в стоимость договора они включены.

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о месте поставки товара, выполнения работ, оказание услуг.

Данное требование установлено и в пункте 6.6 Положения о закупках ООО «Жилкомсервис».

Проанализировав аукционную документацию, Комиссия установила, что согласно пункту 5 аукционной документации местом поставки товара является склад Заказчика в г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1.

Склад Заказчика расположен на земельном участке, переданном ему на основании договора аренды земельного участка.

По мнению Комиссии, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не только обеспечение максимально широкого круга участников закупки, но и выявление в результате торгов лица, исполнение контракта (договора) которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. Включение в документацию о закупках условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к

участию в торгах.

Положениями части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Вместе с тем, определение в аукционной документации места поставки товара: склад Заказчика, расположенный по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1 не может привести к сокращению числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, росту или снижению цены товара, не связанному с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказу хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определению 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, иным обстоятельствам, создающим возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, являющимся признаками ограничения конкуренции в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, из приведенных положений Комиссия пришла к выводу о том, что аукционная документация должна содержать требования, позволяющие определить соответствие поставляемого товара потребностям Заказчика, в том числе и требование к месту поставки товара.

Использованный Заказчиком способ определения места поставки товара (склад Заказчика) является допустимым, данное условие включено в документацию в интересах Заказчика, не нарушает требований действующего законодательства, не нарушает прав и законных интересов участников закупки и не обеспечивает победу в торгах конкретному хозяйствующему субъекту.

Таким образом, довод Заявителя о том, что электронный аукцион проводится под конкретного поставщика и нарушает принципы, установленные пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках не находит своего подтверждения.

В силу пункта 10.4 Положения о закупках ООО «Жилкомсервис» Заказчик вправе установить в документации о торгах, извещении запроса котировок требование о предоставлении участником закупки обеспечения исполнения договора.

Согласно пункту 18 аукционной документации размер обеспечения исполнения обязательств по договору на участие в открытом аукционе составляет 20 % начальной (максимальной) цены договора и составляет 989 763,60 (девятьсот восемьдесят девять тысяч семьсот шестьдесят три) рубля 60 копеек.

Денежные средства, вносимые в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору, должны быть перечислены на расчетный счет.

Пункт 6.11.9 Положения о закупках ООО «Жилкомсервис» определяет, что в случае если победитель аукциона в срок, предусмотренный аукционной документацией, не представил Заказчику подписанный договор, а также обеспечение исполнения договора, если такое обеспечение было установлено аукционной документацией, победитель аукциона признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 22 аукционной документации победитель электронного аукциона обязан подписать проект договора и обеспечить его получение Заказчиком в течение 7 рабочих дней с момента получения проекта договора.

Таким образом, довод Заявителя о том, что из пункта 18 аукционной документации не понятно, является ли сумма, подлежащая оплате в размере 989 763,60 (девятьсот восемьдесят девять тысяч семьсот шестьдесят три) рубля 60 копеек, обеспечением исполнения договора или обеспечением заявки на участие в электронном аукционе не находит своего подтверждения. Сумма, подлежащая оплате в размере 989 763,60 (девятьсот восемьдесят девять тысяч семьсот шестьдесят три) рубля 60 копеек является обеспечением договора, уплачивается победителем электронного аукциона в течение 7 рабочих дней с момента получения проекта договора и предоставляется Заказчику вместе с подписанным договором.

В соответствии с пунктом 14 аукционной документации вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе: документы, подтверждающие соответствие товаров, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товарам, работам, услугам (копии лицензий, сертификатов соответствия, паспортов качества, деклараций о соответствии, санитарно-эпидемиологических заключений, регистрационных удостоверений, и т.п.).

По мнению Комиссии, исходя из положений пункта 14 аукционной документации, любой из вышеперечисленных документов (например, декларация о соответствии) мог быть представлен в качестве документа, подтверждающего соответствие товара.

Также Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Проанализировав представленные Ответчиком документы, Комиссия установила, что Положение о закупках ООО «Жилкомсервис» содержит ссылки на Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», который утратил силу с 01.01.2014 в связи с принятием Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной в части жалобу ООО «Строй Финанс» на действия заказчика ООО «Жилкомсервис» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2015-2016 гг. (извещение о проведении закупки № 31502171912 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru и на сайте ЭТП www.otc-tender.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Выдать предписание ООО «Жилкомсервис» о внесении изменений в Положение о закупках ООО «Жилкомсервис» в части устранения ссылок на недействующие нормативно-правовые акты.

3. Передать материалы дела № 05-04.1/48-15 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание № 05-04.1/48-15

об устранении нарушений антимонопольного законодательства

22 апреля 2015 г.

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строй Финанс» на действия заказчика общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-коммунальный сервис» (далее – ООО «Жилкомсервис») при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2015-2016 гг. (извещение о проведении закупки № 31502171912 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru и на сайте ЭТП www.otc-tender.ru в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет»),

на основании своего Решения от 22.04.2015 № 05-04.1/48-15, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Жилкомсервис» внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Жилкомсервис» в части устранения ссылок на недействующие нормативно-правовые акты в **течение пяти рабочих дней** с момента получения настоящего предписания.

2. ООО «Жилкомсервис» проинформировать Омское УФАС России об исполнении предписания **в течение 3 рабочих дней со дня его исполнения** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания осуществить члену Комиссии А...А.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.