

РЕШЕНИЕ

№054/01/18.1-1676/2019

04 сентября 2019г.

г. Новосибирск

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

Камнева Н. П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В.– начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Строгина Е. В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу ООО «Трейд-Проект-Ресурс» (вх. № 8607 от 26.08.2019) на действия организатора торгов ООО «ЛАДА» при проведении открытых конкурсов на поставку угля каменного марки Др (с низшей теплотой сгорания 4200-4550 ккал/кг) (№31908180005 и №31908180049), в присутствии представителей ООО «Трейд-Проект-Ресурс» <.....> (доверенность №2794 от 05.03.2019г.), <.....> (доверенность №1/10 от 02.09.2019г.), <.....> (доверенность №1/09 от 02.09.2019г.) и представителя ООО «ЛАДА» <.....> (доверенность №2019-001 от 02.09.2019г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Трейд-Проект-Ресурс» (вх. № 8607 от 26.08.2019) на действия организатора торгов ООО «ЛАДА» при проведении открытых конкурсов на поставку угля каменного марки Др (с низшей теплотой сгорания 4200-4550 ккал/кг) (№31908180005 и №31908180049). Заявитель сообщает следующее.

08.08.2019г. ООО «ЛАДА» на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> (ЕИС), в рамках Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 N 223-ФЗ, были опубликованы извещения №31908180049 и №31908180005 о проведение конкурса с целью определения поставщика и заключения с ним гражданско-правового договора на поставку угля каменного марки ДР, для нужд ООО «ЛАДА».

Общество с ограниченной ответственностью «Трейд-Проект-Ресурс», намерено подать заявку на участие в вышеуказанных закупках.

Однако, наши права, как потенциального участника закупки, нарушаются отдельными положениями конкурсной документации. При этом просим учитывать следующее:

Указанным закупкам предшествовали закупки ООО «ЛАДА» №31908107045 и №31908110327, которые были объявлены 18.07.2019г. Объектом этих закупок также была поставка каменного угля марки ДР. Заказчик отменил эти закупки 08.08.2019г., на этапе работы комиссии, после рассмотрения первых частей заявок участников. ООО «Трейд-Проект-Ресурс» являлось одним из участников, допущенных к участию в этих закупках. Основанием для отмены названы изменения объемов поставляемой продукции.

В таблице приведены отличия между закупками опубликованными в ЕИС 08.08.2019г. и 18.07.2019г.:

№ п/п	Параметры закупок ООО «ЛАДА»	№31908107045 №31908110327 от 18.07.19	№31908180049 №31908180005 от 08.08.19
1	Объем закупки	1700 тн 1700 тн	1900 тн 1500 тн
2	Способ проведения процедуры	Откр. аукцион	Откр. конкурс
3	Способ предоставления документов участниками	Через электронную площадку РТС-тендер	На бумаге или через электронную
4	Размер обеспечения заявки на участие в процедуре (процент от начальной максимальной цены договора)	1% от	5%
5	Дополнительные критерии оценки участника	нет	Да

Формулировка условий допуска к процедурам №31908180049 и №31908180005, объявленным 08.08.2019г. и дополнительных критериев, на основании которых, по этим процедурам, производится выбор победителя, нарушают положения N 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

№ п/п	Раздел конкурсной документации	Ссылка на пункт конкурсной документации, положения которого следует разъяснить	Содержание запроса на разъяснение положений конкурсной документации
1	Раздел 1 «Информационная карта конкурса» (ИКК)	п. 10 ИКК, подраздел «Участник процедуры закупки должен соответствовать следующим обязательным требованиям», «Дополнительные требования для допуска к Участникам процедуры»	А) На каком основании п.7 Опыт участия Претендентов в торгах на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд является обязательным критерием для допуска Участника к процедуре участия в закупке, при том, что ООО «Лада» не является государственным/муниципальным учреждением? Б) Каким образом оценивается соответствие/несоответствие Участника процедуры критерию в п.8 «Объем реализуемого топлива в рамках заключаемых договоров по итогам торгов на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд» при определении соответствия «Дополнительным требованиям для допуска к Участникам процедуры»?
2	Раздел 1 «Информационная карта конкурса» (ИКК)	п. 18 ИКК, Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок, п.6 подраздела «Порядок оценки и сопоставления заявок»	А) На каком основании квалификация Участника оценивается исходя из его опыта участия в торгах на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд, если ООО «ЛАДА» не является государственным/муниципальным учреждением? Б) На каком основании квалификация Участника оценивается исходя из «Объема реализуемого топлива в рамках заключаемых договоров по итогам торгов на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд за один календарный год», при этом объемы поставок имеют следующие диапазоны: «менее 35 000 тонн, 35 000 -70 000 тонн, 70 000 тонн и более»? Данные объемы несоизмеримы с объемом поставок для ООО «ЛАДА», которые требуются в рамках настоящей процедуры.

15.08.2019г. Заявителем был направлен запрос в ООО «ЛАДА» о разъяснении данных пунктов документации, но ответ по процедуре №31908180005 Заявитель считает не правомерным. По процедуре №31908180049 ответ получен не был.

Указанные положения конкурсной документации является препятствием к участию в закупочной процедуре и нарушает Положение о закупке товаров работ и услуг Общества с ограниченной ответственностью «ЛАДА» (далее также - Положение о закупке), поскольку противоречит следующим нормам положения:

принципу развития и стимулирования добросовестной конкуренции, который, указан в ч. 6, п. 1.2.1 Положения о закупке.

- принципу равноправия, справедливости, отсутствию дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, который, указан в пункте 1.2.3. Положения о закупке.
- принципу ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.
- к участникам закупки не допускается устанавливать требования дискриминационного характера, на что указано в пункте 1.9.2. Положения о закупке.

Заявитель считает, что:

несоразмерность объемов закупок, проводимых Заказчиком и применение крайних значений в ИКК критерия «Квалификация участника» «Объем реализуемого топлива в рамках заключаемых договоров по итогам торгов на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд за один календарный год: 35 000 - 70 000 тонн, 70 000 тонн и более» обладают дискриминационным характером, поскольку препятствуют участию в закупке иных лиц, которые имеют опыт работы в поставке аналогичных товаров, в требуемом объеме, и, формально соответствуют иным требованиям Заказчика;

отсутствуют четкие критерии соответствия/несоответствия Участника процедур критерию в Разделе 1, п. 10, подраздел «Участник процедуры закупки должен соответствовать следующим обязательным требованиям», «Дополнительные требования для допуска к Участникам процедуры» п.8 ИКК:

«Объем реализуемого топлива в рамках заключаемых договоров по итогам торгов на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд».

Жалоба АО «Трейд-Проект-Ресурс» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

ООО «Лада» представило следующие возражения на доводы жалобы (вх. №9078э от 03.09.2019.).

Согласно «Дополнительного соглашения к договору аренды (котельной с оборудованием) от 25. 09. 2015г.» и « Акта приёма - передачи к договору аренды (котельной с оборудованием) от 25. 09. 2015г.» , расторжения договорных отношений (аренда котельной с оборудованием) между ООО «Лада» и Администрацией рабочего посёлка Краснозёрское, окончательно было оформлено 01. 08. 2019г.

Расторжение выше упомянутого договора повлекло значительное изменение в потребности поставок угля на площадки ст. Половинное. Уменьшение поставок на 200 тонн.

Руководством ООО «Лада» было принято решение использовать высвободившийся объём для формирования резерва угля на территории предприятия по адресу: Новосибирская область, Краснозёрский район, село Веселовское, дом 45.

Так как г. Карасук находится от села Веселовское на расстоянии 50км, а станция Половинное от села Веселовское на расстоянии 70км, в целях сокращения издержек на перевозку угля, руководством ООО «Лада» было принято решение об увеличении поставок угля на площадку города Карасук, на 200 тонн.

Данные изменения явились причиной отмены проведения открытого аукциона №931908107045 и № 31908110327.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Закупки в форме открытых конкурсов в электронной форме на поставку угля каменного марки Др (с низшей теплотой сгорания 4200-4550 ккал/кг) №31908180005 и №31908180049 производятся ООО «ЛАДА» в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», устанавливающего требования к закупке товаров, работ, услуг, в частности, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Исходя из части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

В соответствии с п. 10 информационной карты, являющейся неотъемлемой частью Документации о закупке (по обоим закупкам), участник процедуры закупки должен соответствовать дополнительным требованиям, а именно:

- б) наличие у Претендентов складов (в г. Карасук Новосибирской области), оборудованных сертифицированными весами, способных обеспечить хранение и переработку твердого топлива в объеме, необходимом Заказчику, наличие производственно-технической базы, обеспечивающей весь комплекс складских услуг, в том числе, мероприятий по сохранению качественных характеристик твердого топлива;
- 7) опыт участия Претендентов в торгах на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд;
- 8) объем реализуемого топлива в рамках заключаемых договоров по итогам торгов на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд.

Кроме того, пп. 4 п. 11 Информационной карты (по обоим закупкам) установлено обязательное требование о предоставлении в составе заявки документов, подтверждающих наличие опыта участия в торгах на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд с указанием объема реализуемого топлива.

Требования пп. 7 и 8 п. 10, пп. 4 п. 11 ограничивают возможность участия в рассматриваемых закупках участников без опыта участия в торгах на поставку твердого топлива для государственных и муниципальных нужд и без поставок топлива для государственных и муниципальных нужд.

Данная правовая позиция подтверждается судебной практикой. Так, требование о наличии опыта предусматривает допуск для участия в закупке участников, существующих на рынке продолжительное время, исключая при этом вновь созданные предприятия, способные на достойном уровне выполнить поставку; указанные требования также не являются измеряемыми. Установление таких критериев на стадии допуска участников к аукциону не позволяют выявить участника закупки, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и предотвращения злоупотреблений в данной сфере, а также не способно обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (Постановление арбитражного суда Уральского округа от 13.04.2016 по делу №А76-12515/2015).

Установление на этапе предварительного отбора участников конкурса условий о наличии у них опыта работы в течение определенного периода времени ведет к ограничению конкуренции (Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 25.12.2013г. по делу №Ф03-6078/2013; Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 18.07.2013г. по делу №Ф09-6268/13).

Требование пп. 8 п. 10 Информационной карты также является неизмеряемым, что противоречит положениям Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Таким образом, организатором торгов допущены признаки нарушения порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трейд-Проект-Ресурс» (вх. № 8607 от 26.08.2019) на действия организатора торгов ООО «ЛАДА» при проведении открытых конкурсов на поставку угля каменного марки Др (с низшей теплотой сгорания 4200-4550 ккал/кг) (№31908180005 и №31908180049) обоснованной.
2. Выдать ООО «ЛАДА» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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