

РЕШЕНИЕ

06.04.2016 г. 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:

Князькова С.Е. – и.о. заместителя руководителя управления, председатель Комиссии; Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии; Калинина О.Ю. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии, рассмотрев жалобу ООО «СибПром» на действия МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» при проведении запроса предложений на поставку топлива (№31603442223), в присутствии представителя МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» <...>., директора ООО «Гамма-НСК» <...>.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «СибПром» на действия МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» при проведении запроса предложений на поставку топлива (№31603442223). Заявитель сообщает следующее.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, 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.

В технической документации Заказчик предъявляет требование к товару:

Наименование Качественные Кол- Ед. Цена, в Сумма, в товара характеристик во изм руб. НДС руб. и в т.ч. за тыс.л.

Топливо дизельное ГОСТ 305-82 550 Тысяча 32500 17875000 летнее Л-0,2-62, л- 0,35-62 литров

ГОСТ 305-82 «Топливо дизельное. Технические условия» утратил силу. Согласно приказу Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22 ноября 2013 г. N 1871-ст межгосударственный стандарт ГОСТ 305- 2013 введен в действие в качестве национального стандарта Российской Федерации с 1 января 2015 г. взамен ГОСТ 305-82 Пункт 3.2. проекта договора требует: Качество отгружаемого Товара подтверждается сертификатом соответствия, паспортом качества (надлежаще заверенными копиями), выданными заводом-изготовителем, и должно соответствовать стандартам и условиям действующих ГОСТов и ТУ на данный вид Товара

Таким образом, Заказчик предъявляет требования к качеству топлива дизельного

по несуществующему ГОСТу, чем ограничивает потенциальных участников закупки, так как они не могут представить сертификаты соответствия, паспорта качества в соответствии с ГОСТ 305-82, чем нарушает положения Закона о закупках. Согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке установленном антимонопольным органом, действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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 размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с требованиями Заказчика, установленными в документации ООО «СиБПром» не может принять участие в проводимой закупке, так как не производит дизельное топливо в соответствии с действующим ГОСТом 305-82 «Топливо дизельное. Технические условия», соответствие которому требует Заказчик.

МКП «Комплекс транспортного обслуживания» представило следующие возражения на жалобу ООО «СиБПром» (вх. №1356э от 04.04.2015).

Подавшее жалобу лицо, по-видимому, ссылается на положения статьи Федерального закона от 05.04.2013г. 44 -ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в тексте жалобы «Закона о закупках»), тогда как МКП «КТО» в части закупочной деятельности действует в рамках Федерального закона от 18 июля 2011 т. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц". Процедура называется «Запрос предложений в электронной форме», проводится без торгов и согласно Положению, по ее результатам Заказчик может заключить договор, а может и не заключать, если предложения не будут соответствовать всем требованиям закупки и объявить новую процедуру. Процедура проводилась на электронной площадке ОТС-тендер. Документация по запросу предложений была размещена 21.03.2016г.

22.03.2016г в 9.20 поступил запрос разъяснений на площадку с вопросом уточнить марку и технические характеристики топлива. Организатор закупки ответил на запрос и внес соответствующие изменения в процедуру. Изменения были опубликованы 22.03:2016г. в 08.48 (время московское). Техническое задание было изменено, уточнены требования к качеству топлива - Топливо дизельное летнее класса 5 Согласно техническому регламенту Таможенного союза ТР ТС 013/2011, т.к. ГОСТ 305-82 с изм. № 1-7 до сих пор существовал и решено было оставить его как ориентир по качеству.

Наименование Качественные Кол - Ед. Цена, в Сумма, в товара характеристики. во изм руб. НДС руб. в т.ч. за тыс.л. Топливо Дизельное ГОСТ 305-82 с 550 Тысяча 32 500 17 875 000 летнее Класса 5 изм. №1-7 литров

Далее процедура проводилась по измененным параметрам, и было подано 5

заявок на поставку топлива класса 5. С момента внесения изменений в документацию о запросе предложений до завершения процедуры прошло 7 дней. Однако, ООО «СибПром» заявку не подало, хотя уже ничто не препятствовало тому. Тем более, что в процессе рассмотрения заявок организатор закупки, закупочная комиссия запросила дополнительно у участников закупки паспорта качества товара. Что свидетельствует о заинтересованности в закупке только качественного топлива. В запросе было объяснено, что подвижной состав предприятия оснащен двигателями марок Дойтл и Мерседес Бенц, которые не могут работать на низкокачественном топливе.

По итогам процедуры закупки был заключен договор 29.03.2015 и подписан 30.03.2016, т.к. поставки топлива начались уже с 01.04.2016 согласно извещению о закупке. Поскольку МКП «КТО» осуществляет согласно муниципальному заказу регулярные пассажирские перевозки по городским маршрутам, топливо поставляется ежедневно и приостановка действия договора повлечет за собой остановку предприятия и невыход на линию городских автобусов.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее. 21.03.2016 МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» объявлен запрос предложений на поставку топлива. Прием заявок производится с 22 марта 2016 по 29 марта 2016. Место и день рассмотрения поступивших заявок и день подведения итогов запроса предложений 29.03.2016. Согласно техническому заданию на поставку топлива заказчик установил следующие требования к поставляемому товару:

Наименование Качественные Кол - Ед. Цена, в Сумма, в товара характеристики во изм руб.НДС руб. в т.ч. за •тыс.л. Топливо Дизельное ГОСТ 305-82 с 550 Тысяча 32 500 17 875 000 летнее литров 22.03.2016 в техническое задание внесены следующие изменения: Наименование Качественные кол - Ед. Цена, в Сумма, в товара характеристики во изм руб.НДС руб. в т.ч. за •тыс.л. Топливо Дизельное ГОСТ 305-82 с 550 Тысяча 32 500 17 875 000 летнее Класса 5 изм. №1-7 литров

Таким образом, из закупочной документации следует, что заказчик установил требование к качественным характеристикам товара о его соответствии ГОСТ 305-82. Указанный заказчиком ГОСТ в настоящее время не действует в РФ. На участие в закупке поданы 5 заявок. Согласно представленному в составе заявки ООО «Гамма-НСК» паспорту №5 ОРСКНЕФТЕОРГСИНТЕЗ, участник предложил топливо дизельное, соответствующее ГОСТ 32511-2013. Согласно представленному в составе заявки ООО «АЗС-Люкс» паспорту №418 АО «Газпромнефть-Терминал», участник предложил топливо дизельное, соответствующее ТУ 38.301-19-155-2009. Согласно представленному в составе заявки ООО «Миком» паспорту №47 АК «Транснефтепродукт», участник предложил топливо дизельное, соответствующее ГОСТ 305-82 с изм.1-7 и поправкой. ТК «Нафтатранс плюс» согласно своей заявке предложило дизельное топливо, соответствующее ТУ 38.301-19-155-2009. Таким образом, ООО «Гамма-НСК», ООО «АЗС-Люкс», ООО «Миком» предложили товары, не в соответствии с ГОСТ 305-82 с изм. №1-7.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) 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 иными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В части 2 статьи 2 Закона о закупках устанавливается, что 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. 24.03.2014 Приказом директора МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» утверждено Положение о проведении регламентированных закупок для нужд МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» (далее – Положение о закупке).

Согласно п. 6 раздела 11 Положения о закупке закупочная комиссия в течение пяти рабочих дней со дня окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений, рассматривает заявки на соответствие их требованиям, установленным в извещении о проведении запроса предложений, оценивает их и принимает решение о возможности заключения договора.

Согласно протоколу №U2900919-2939203-3 от 29.03.2016 заседания комиссии по оценке заявок на участие в открытом запросе предложений в электронной форме на закупку топлива дизельного летнего наибольшее количество баллов набрало ООО «АЗС-Люкс». В соответствии с решением Комиссии заявка ООО «АЗС-люкс» не может быть признана победителем только по баллам, т.к. по результатам запроса документов стало ясно, что предлагается топливо по ТУ, а не по ГОСТ, что является недопустимым для парка автомобилей предприятия, на которых стоят двигатели производства Дойц и Мерседес-Бенц. Используется топливо только по ГОСТу.

Лучшей признана заявка ООО «Гамма-НСК». Однако, ООО «Гамма – НСК» предложено топливо дизельное, соответствующее ГОСТ 32511-2013, а не ГОСТ 305-82 с изм. №1-7, как требуется согласно извещению. Пунктом 6 Раздела 11 Положения о закупках МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» предусмотрено рассмотрение заявки на соответствие их требованиям, установленным в извещении о проведении запроса предложений.

Таким образом, признание победителем закупки участника, заявка которого не соответствует требованиям извещения о проведении запроса предложений, является нарушением порядка организации и проведения торгов Между МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» и ООО «Гамма-НСК», с которым заключен договор поставки №03/16 от 30.03.2016.

Согласно п.2 Раздела 15 Положения о закупках МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением заключается такой договор (далее в данном разделе – участник закупки), заключается не ранее чем через 5 дней и не более чем через 20 дней с момента подписания итогового протокола. Между тем, в нарушение указанной нормы заказчик заключил договор поставки нефтепродуктов по результатам запроса предложений №03/16 от 30.03.2016 на следующий день

после подписания итогового протокола.

Также необходимо учитывать следующее. Из положений статьи 1 ФЗ от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" о закупках следует, что целью регулирования данного Закона является, в том числе, 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.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Согласно части 4 статьи 18.1 ФЗ от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной 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 названным Законом. Частью 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупках и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки. Судебная коллегия Верховного Суда Российской Федерации указывает, что в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов. Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав (Определение Верховного Суда РФ от 02.02.2016 N 309-КГ15-14384 по делу N А60-28335/2014). Таким образом, п.2 Раздела 15 Положения о закупках МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» противоречит части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23

Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СибПром» на действия МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» при проведении запроса предложений на поставку топлива (№31603442223) обоснованной.

2. Выдать МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения торгов, для чего внести изменение в п.2 раздела 15 Положения о закупке, приведя его в соответствие с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, установить срок для заключения договора с участником закупки не ранее, чем через 10 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.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №20

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов

06.04.2016 г. 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: Князькова С.Е. – и.о. заместителя руководителя управления, председатель Комиссии; Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии; Калинина О.Ю. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии, руководствуясь ч.20 ст.18.1, п.п. а) п.3.1 ч.1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 06.04.2016 по результатам рассмотрения жалобы ООО «СибПром» на действия МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» при проведении запроса предложений на поставку топлива (№31603442223),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» совершить действия, направленные на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов. С целью устранения нарушения МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» необходимо в срок до 27.04.2016 внести изменение в п.2 раздела 15 Положения о закупке, приведя его в соответствие с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, установить срок для заключения договора с участником

закупки не ранее, чем через 10 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. .

2. Об исполнении настоящего предписания МКП г. Новосибирска «Комплекс транспортного обслуживания» сообщить в Новосибирское УФАС России до 03.05.2016 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 7.2 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.