

МУП «Тамбовтеплосервис»

392000, г. Тамбов,

ул. Интернациональная, д. 11 Д,

e-mail: peo@uktis.ru

Телефон: 8 (4752) 71-32-66, доб. 153

факс: 8 (4752) 71-40-07 доб. 123

ООО «ЗФИ»

196158, г. Санкт-Петербург,

Московское шоссе, 13, лит. В

e-mail: info@zfi.ru

Телефон: 8 (812) 327-24-46

факс: 8 (812) 327-24-43

РЕШЕНИЕ

по делу №АТЗ-20/13 о нарушении процедуры проведения торгов

и порядка заключения договоров

Резолютивная часть решения оглашена «27» декабря 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено «31» декабря 2013 г.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) по осуществлению контроля за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления – Гречишникова Е.А.,

члены:

заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

заместитель руководителя - начальник контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Колодина Н.Н.,

начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

главный специалист – эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Заботнова Т.В.,

специалист - эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Кузнецова К.С.,

в присутствии представителей МУП «Тамбовтеплосервис» <...> и <...>,

в отсутствие представителя заявителя ООО «Завод фасонных изделий» (далее – ООО «ЗФИ»),

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «ЗФИ»,

УСТАНОВИЛА:

МУП «Тамбовтеплосервис» 15.11.2013 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru разместило извещение № 31300678609 о проведении открытого конкурса «Закупка труб и трубных элементов в ППУ изоляции».

На основании протокола от 12.12.2013 подведения итогов открытого конкурса с победителем ООО «ПАРТНЕРПИТЕР» заключен договор от 16.12.2013 № 31300678609-ОК.

ООО «ЗФИ» (далее – Заявитель) 25.12.2013 обратилось с жалобой (вх. № 12446) на действия конкурсной комиссии при проведении указанной закупки в Тамбовское УФАС России. Заявитель сообщил, что организатор торгов установил требования к товару и критерии оценки заявок, позволяющие искусственно завышать баллы и рейтинг участников, что приводит к победе недобросовестных претендентов. В частности, по мнению Заявителя, МУП «Тамбовтеплосервис» необоснованно

установило требование к качеству поставляемого товара «срок гарантии поставляемого товара не менее 1 года», поскольку действующим законодательством установлен запрет на подключение к системам теплоснабжения, если в отношении работ по их строительству и примененных материалов не предоставлена гарантия качества на срок не менее чем десять лет.

Кроме того, заявитель сообщил о наличии в конкурсной документации таких критериев как «срок поставки» и «готовность к поставке», которые, исходя из понятий, содержащихся в гражданском законодательстве, дублируют друг друга.

Присутствовавшие на заседании представители организатора торгов не согласились с доводами, содержащимися в жалобе, и заявили, что оспариваемая закупка соответствует нормам Федерального закона от 18.07.2011 № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а именно: наличие в числе требований к качеству поставляемого товара гарантийного срока не менее 1 года - результат технической ошибки, однако, ввиду того, что ООО «ЗФИ» не обращалось за разъяснениями конкурсной документации – его права не нарушены; установление такого критерия как «готовность к поставке» не является излишним либо дублирующим иной критерий, поскольку он учитывается при заключении договора в части порядка оплаты поставляемого товара и его поставки.

Помимо прочего, представители МУП «Тамбовтеплосервис» пояснили, что Законом о закупках и Положением МУП «Тамбовтеплосервис» установлено, что заказчик вправе самостоятельно определять любые критерии отбора и оценки заявок, не противоречащие п. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Комиссия Тамбовского УФАС России в результате рассмотрения жалобы, возражений на нее и материалов конкурса пришла к следующим выводам.

Согласно статье 2 Закона о закупках МУП «Тамбовтеплосервис» обязано при закупке товаров, работ, услуг руководствоваться [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 с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке утверждается руководителем унитарного предприятия в случае, если заказчиком выступает муниципальное унитарное предприятие (часть 3 статьи 2 Закона о закупках).

Приказом от 04.07.2013 № 27 генеральный директор МУП «Тамбовтеплосервис» утвердил Положение о закупке товаров, работ и услуг МУП «Тамбовтеплосервис» (далее – Положение).

1. Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи, 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 (статья 1 Закона о закупках).

Кроме того, пунктом 3 части 1 статьи 3 предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, такими принципами как 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.

Одним из видов деятельности МУП «Тамбовтеплосервис» является производство тепловой энергии источниками тепловой энергии и передача тепловой энергии, теплоносителя по тепловым сетям.

Предметом договора, заключаемого по результатам проведения открытого конкурса, является «закупка труб и трубных элементов в ППУ изоляции».

Пунктом 3 конкурсной документации установлено, что поставщик обязуется поставить продукцию, срок гарантии на которую составляет не **менее 1 (одного) года**.

Вместе с тем, пунктом 17 статьи 14 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» установлен запрет на подключение (технологическое присоединение) абонентов к системам теплоснабжения тепловых сетей, на которые не предоставлена гарантия качества в отношении работ по строительству и примененных материалов на срок **не менее чем 10 лет**.

Таким образом, исходя из норм действующего законодательства, организатор закупки не имел права использовать трубы, срок гарантии на которые менее десяти лет, но, несмотря на это, документация о закупке предусматривает возможность поставки продукции с годичным гарантийным сроком.

Такие действия организатора торгов могли привести к неэффективному использованию денежных средств унитарного предприятия в случае победы претендента, предложившего срок гарантии менее, установленного ч.17 ст.14 Закона о теплоснабжении, что противоречит целям Закона о закупках и пункту 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. Как указывалось выше, целями регулирования Закона о закупках являются **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, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Подпунктом «е» пункта 10 конкурсной документации установлено, что участник процедуры закупки в составе заявки должен представить, в том числе, документы, подтверждающие право участника закупки на поставку товара, производителем которого он не является, и предоставление фирменных гарантий производителя товара (оригиналы или копии).

Вместе с тем, в действующем законодательстве отсутствует запрет на реализацию товара лицом, у которого отсутствуют документы, подтверждающие право на

поставку товара производителем которого он не является, а также не установлены понятие и содержание «фирменная гарантия производителя» для продавца его товаров.

Помимо прочего наличие либо отсутствие таких документов не влияет на качественные характеристики поставляемого товара и потому не может быть обоснованными с этой точки зрения.

Таким образом, установление требования представить указанные документы ведет к необоснованному затруднению участия в открытом конкурсе. Неоправданное ограничение количества участников конкурса нарушает права и законные интересы возможных участников закупки, так как документация содержит условия и требования, препятствующие заинтересованному лицу подать заявку на участие в закупочной процедуре.

3. В качестве критериев оценки заявок на участие в открытом конкурсе заказчик, в том числе, установил такие критерии как «Готовность к поставке» (25%) и «Срок (период) поставки» (10%).

В приложении №1 к конкурсной документации (техническое задание) указано следующее: **«условия и сроки поставки:** 1) поставщик обязуется письменно уведомить Покупателя о готовности Продукции в течение 13 календарных дней после поступления от Покупателя авансового платежа (*готовность к поставке*); 2) поставщик обязуется доставить продукцию в течение 7 календарных дней при условии окончательного расчета Покупателя с Поставщиком (*срок поставки*).

При этом, согласно ст.506, 509 ГК РФ по договору поставки поставщик - продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя.

В то же время, ст.510 ГК РФ определяет, что доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных в договоре условиях. В случаях, когда в договоре не определено, каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товаров принадлежит поставщику, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота.

Таким образом, действующее законодательство разделяет понятия поставка и доставка. Фактически, срок поставки включает в себя время, необходимое поставщику для получения передаваемого товара (в документации – готовность к отгрузке), и время, необходимое для доставки товара до заказчика.

С учетом изложенного, срок поставки не может быть меньше срока на готовность к отгрузке. В данной части Заказчиком установлены противоречивые требования, препятствующие участию у конкурсе, что также не соответствует целям закупки, предусмотренным статьей 1 Закона о закупках.

4. Пунктом 7.3.1.1. Положения установлено, что сведения, содержащиеся в конкурсной документации, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого конкурса.

Пункт 19 конкурсной документации предусматривает отказ заказчика от проведения открытого конкурса не позднее, чем за 15 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, не неся при этом никакой ответственности перед участниками закупок.

Вместе с тем, в извещении о проведении открытого конкурса указано, что заказчик вправе принять решение об отказе от проведения открытого конкурса в любое время.

Несоответствие извещения и конкурсной документации в части условий об отказе заказчика от проведения закупки является нарушением пункта 7.3.1.1. Положения.

5. Частью 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (п.12), порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (п.13).

Аналогичные требования установлены и разделом 6.4. Положения, согласно которому, в конкурсной документации должны быть указаны, в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (п. 6.4.12.), порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (п.6.4.13.).

Помимо прочего, пунктом 6.1.2. Положения предусмотрено, что при формировании требований к закупаемым товарам, работам, услугам заказчик должен учитывать, что устанавливаемые требования к товарам, работам, услугам должны быть понятными и полными, обеспечивать четкое и однозначное изложение требований к качеству и иным показателям товаров, работ, услуг.

При этом в конкурсной документации заказчика установлено, что участником могут быть предоставлены дополнительные документы, которые будут рассмотрены, оценены (5%) заказчиком, а именно: документы, подтверждающие деловую репутацию претендента, наличие у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов **и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора и др.**

Таким образом, заказчик не определил, какие конкретно сведения, предложенные участником, будут учитываться заказчиком, и каким образом это будет происходить, т.е. не установил в документации о торгах порядок оценки показателей дополнительного критерия.

Такие действия МУП «Тамбовтеплосервис» привели к тому, что оценка и сопоставление заявок по дополнительному критерию, оцениваемому в 5 %, была осуществлена исключительно по субъективному усмотрению членов закупочной комиссии, что не может отвечать принципам обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, а прежде всего – нарушает условия добросовестной конкуренции участников конкурса.

С учетом изложенного, МУП «Тамбовтеплосервис» нарушило требования пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Тамбовского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЗФИ» обоснованной.
2. Признать организатора торгов МУП «Тамбовтеплосервис» нарушившим часть 1 статьи 1, пункт 2 части 1 статьи 3, пункт 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункт 7.3.1.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг МУП «Тамбовтеплосервис».
3. Предписание не выдавать, поскольку договор по результатам закупки заключен.

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

С.В. Мазаева

Н.Н. Колодина

Члены комиссии

К.И. Мурзин

Т.В. Заботнова

К.С. Кузнецова

Исп. Кузнецова К.С.,

Тел. (4752) 72-93-54