

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д. 8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

13.01.2014 г.

Дело №

10450/03-2013

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере законодательства о закупках в составе:<...>

рассмотрев дело № 10450/03-2013, возбужденное по жалобе закрытого акционерного общества «Химпродмаркет» (далее – ЗАО «Химпродмаркет», заявитель) на действия заказчика и комиссии по закупкам (заказчик – Ульяновское муниципальное унитарное предприятие водопроводно-канализационного хозяйства «Ульяновскводоканал») при проведении открытого конкурса № 31300700784 на поставку сульфата алюминия водный раствор (начальная (максимальная) стоимость – 3833,00 руб. за 1 тонну, дата рассмотрения конкурсных заявок – 18.12.2013), по признакам нарушения Федерального Закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон), в Порядке рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденным Приказом ФАС России от 18.01.2013 г. № 17/13,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 11463 от 25.12.2013 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ЗАО «Химпродмаркет» на действия комиссии по закупкам при проведении открытого конкурса № 31300700784.

Содержание жалобы составляет указание, в том числе, на следующее.

Конкурсная документация составлена с нарушением Закона о закупках и содержит требования и критерии, ограничивающие количество участников закупки, что повлекло необоснованный отказ в допуске к участию в конкурсе ЗАО «Химпродмаркет».

Конкурсная документация содержит требования к участнику закупки:

1) к участию в конкурсе допускаются только производители товара, являющегося предметом конкурса, то есть участник должен быть обязательно производителем сульфата алюминия;

2) у участника закупки должно быть специальное разрешение на движение с транспортным средством по автомобильным дорогам общего пользования федерального значения, с грузом или без груза, нагрузки на оси которых превышают предельно допустимые нагрузки, установленные соответствующим приказом, в соответствии с законодательством Российской Федерации, регламентирующим движение тяжеловесных транспортных средств.

Кроме того, конкурсная документация и проект договора содержит условия об отсрочке платежа сроком на не менее 60 календарных дней после получения продукции, а также об ответственности исполнителя в случае срыва поставок по графику заказчика в течение более двух суток в размере 100 000 тысяч рублей.

Вышеуказанные требования, установленные заказчиком, по мнению ЗАО

«Химпродмаркет», создают необоснованное ограничение участия в конкурсе участников закупки.

Кроме того, ЗАО «Химпродмаркет» указывает, что в извещении о проведении открытого конкурса должен быть указан срок отказа от проведения конкурса.

Вместе с тем, в размещенном на официальном сайте извещении такой срок не указан.

На основании вышеизложенного, ЗАО «Химпродмаркет» просит признать в действиях УМУП «Ульяновскводоканал» нарушение Закона о закупках.

Представитель ЗАО «Химпродмаркет» на заседании Комиссии 10.01.2014 г. доводы, изложенные в жалобе, поддержал.

Представители заказчика на заседании Комиссии 10.01.2014 г. с доводами жалобы не согласились, а также пояснили следующее.

Требования об участии в конкурсе производителей товара мотивировано экономией денежных средств. Более того, в соответствии с актом выездной налоговой проверки, проведенной в отношении УМУП «Ульяновскводоканал», расходы, связанные с приобретением товара у дилера, не были приняты в состав расходов, которые влияют на налог по прибыли.

Требование, установленное в конкурсной документации, о представлении специального разрешения на движение транспортным средством по автомобильным дорогам общего пользования федерального значения, с грузом или без груза, нагрузки, на оси которых превышают предельно допустимые нагрузки, установленные соответствующим приказом, в соответствии с законодательством Российской Федерации, регламентирующим движение тяжеловесных транспортных средств мотивировано тем, что договор заключается на один год, что при ежегодном закрытии дорог может привести к срыву поставок сульфата алюминия.

Требование об отсрочке платежа сроком на не менее 60 календарных дней после получения продукции установлено заказчиком в соответствии с требованием собственника УМУП «Ульяновскводоканал» о запрещении любых предоплат по заключаемым договорам.

Поскольку закупаемый раствор сульфата алюминия ежедневно используется для очистки воды, заказчиком установлено требование о том, что в случае срыва поставок по графику заказчика в течение более двух суток, поставщик выплачивает штраф в размере 100 000 (сто) тысяч рублей.

В извещении о проведении конкурса имеется срок отказа от проведения процедуры.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 09:00 13.01.2014 г., у УМУП «Ульяновскводоканал» были запрошены акты налоговой проверки, указывающие на приобретение товара у производителя, а также документы, подтверждающие обоснование требования об отсрочки платежа.

После перерыва на заседании Комиссии 13.01.2014 г. УМУП «Ульяновскводоканал» были представлены запрашиваемые документы.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

На официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 26.11.2013 г. были опубликованы извещение и документация о закупке (открытый конкурс) № 31300700784 на поставку сульфата алюминия водный раствор (начальная (максимальная) стоимость – 3833,00 руб. за 1 тонну).

Согласно протоколу вскрытия конвертов № 0683-13-В от 17.12.2013г. на участие в

указанном конкурсе было подано 3 заявки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № 0683-13-Р от 18.12.2013 г. ни одна заявка не была допущена к участию в конкурсе.

Открытый конкурс был признан несостоявшимся.

Рассмотрев имеющиеся материалы, руководствуясь Порядком рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (утвержден приказом ФАС России от 18.01.2013 г. № 17/13), Комиссия приняла решение признать жалобу ЗАО «Химпродмаркет» частично обоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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 принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

1. Согласно пункта 7.1 части 7 «Открытый конкурс» положения о закупках, утвержденного приказом директора от 20.09.2013 г. проведение конкурса регулируется статьями 447-449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 17 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и положением о закупках.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Пункт «Требования к составу заявки» части «Требования к оформлению заявки» конкурсной документации содержит перечень документов, которые претендент должен направить в составе заявки, в том числе, документ, подтверждающий, что претендент является производителем предлагаемого товара, а также специальное разрешение на движение по автомобильным дорогам общего пользования федерального значения транспортными средствами, с грузом или без груза, нагрузки на оси которых превышают предельно допустимые нагрузки, установленные соответствующим приказом, в соответствии с законодательством Российской Федерации, регламентирующим движение тяжеловесных транспортных средств.

Вместе с тем, согласно материалам, размещенным в сети «Интернет» (<http://196965.ru.all.biz/info-about>), ЗАО «Химпродмаркет» является единственным официальным дилером завода – изготовителя ООО «Химпродукт». При этом сам завод – изготовитель не занимается коммерческой деятельностью по реализации товара, требуемого заказчику.

Таким образом, один из производителей сульфата алюминия не реализует продукцию напрямую, что делает невозможным его участие в открытом конкурсе.

Следовательно, установленное требование заказчиком о предоставлении документов, подтверждающих участие в закупке производителя товара, является

условием, ограничивающим конкуренцию и нарушением ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Требование, установленное заказчиком о представлении претендентом в составе заявки специального разрешения на движение по автомобильным дорогам Комиссия Ульяновского УФАС России считает также необоснованным на основании следующего.

Приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 12.08.2012 г. № 211 «Об утверждении порядка осуществления временных ограничений или прекращения движения транспортных средств по автомобильным дорогам федерального значения и частным автомобильным дорогам» утвержден порядок осуществления временных ограничений или прекращения движения транспортных средств по автомобильным дорогам федерального значения и частным автомобильным дорогам.

Временные ограничения или прекращение движения вводятся на основании соответствующего распорядительного акта о введении ограничения или прекращения движения.

Поскольку специальное разрешение на движение транспортным средством по автомобильным дорогам действует только во время установления ограничений, то и их получение осуществляется соответственно в указанных временных рамках.

Кроме того, согласно пояснениям представителя заявителя, ЗАО «Химпродмаркет» имеет транспортные средства, нагрузки на оси которых не превышают предельно допустимые нагрузки, установленные соответствующим приказом, в соответствии с законодательством Российской Федерации, регламентирующим движение тяжеловесных транспортных средств.

Соответственно необходимость в наличии требуемого заказчику разрешения у ЗАО «Химпродмаркет» отсутствует.

Кроме того, согласно протоколу вскрытия конвертов № 0683-13-Р от 18.12.2013 г. всем участникам открытого конкурса № 31300700784 на поставку сульфата алюминия водный раствор было отказано в допуске к участию в конкурсе в связи с непредставлением указанного разрешения.

Таким образом, вышеуказанное требование заказчика к составу заявки ограничивает участие в открытом конкурсе тех участников, которые используют автомобили, соответствующие нормативам законодательства, регламентирующего движение транспортных средств и соответственно имеющие право на проезд по дорогам федерального значения без специальных пропусков.

Следовательно в действиях заказчика имеется нарушение ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, жалоба в указанной части является обоснованной.

2. Доводы заявителя о необоснованном установлении требований в конкурсной документации об отсрочке платежа сроком на не менее 60 календарных дней после получения продукции, а также об ответственности исполнителя за срыв поставки Комиссия Ульяновского УФАС России считает несостоятельными на основании следующего.

Распоряжением собственника УМУП «Ульяновскводоканал» Комитета по управлению городским имуществом и земельными ресурсами Администрации города Ульяновска от 04.03.2013 г. № 132 «О мерах по сокращению дебиторской и кредиторской задолженности МУП» установлено требование о запрещении авансовых платежей по заключаемым договорам.

Кроме того, в соответствии со ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон.

Ст. 330 Гражданского кодекса Российской Федерации определяет понятие штрафа - определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Таким образом, указанные условия, установленные заказчиком относятся к сфере регулирования гражданского законодательства, что не противоречит действующему законодательству о закупках.

3. Довод заявителя жалобы об отсутствии в извещении о проведении открытого конкурса срока отказа от проведения конкурса Комиссия Ульяновского УФАС России считает также несостоятельным на основании следующего.

Часть 9 статьи 4 Закона о закупках устанавливает исчерпывающий обязательный перечень сведений, указываемых заказчиком в извещении, который не включает в себя сведения о сроках отказа от проведения конкурса.

Также функционал электронной площадки предусматривает введение данных в целях автоматического формирования извещения без указания сведений об отказе от проведения открытого конкурса.

Кроме того, глава «Информация о процедуре закупки» документации о проведении конкурса содержала пункт «Срок отказа от проведения конкурса», в соответствии с которым заказчик вправе отказаться от проведения конкурса не позднее, чем за три календарных дня до даты окончания приема заявок.

При этом конкурсная документация находилась в открытом доступе для ознакомления потенциальными участниками конкурса.

Таким образом, в указанной части довод заявителя ЗАО «Химпродмаркет» является необоснованным.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь Порядком рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденным приказом ФАС России от 18.01.2013 г. № 17/13,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Химпродмаркет» частично обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.
3. Учитывая, что открытый конкурс не состоялся, предписание не выдавать.

<...>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.