

ООО «Вершина»
ул. Кольцовская, 62, оф. 3
г. Воронеж, 394030

МУП «Водоканал» Старооскольского городского округа
ул. Ватутина, 27-а,
г. Старый Оскол,
Белгородская область, 309507

Дело № 022-14-И

РЕШЕНИЕ

г. Белгород

Резолютивная часть решения оглашена 05.02.2014
В полном объеме решение изготовлено 10.02.2014

Комиссия Белгородского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее соответственно — Комиссия; Закон о защите конкуренции) в присутствии представителей организатора торгов (конкурса) — МУП «Водоканал» Старооскольского городского округа (далее — организатор торгов) <...> (доверенность № 377/01 от 04.02.2014) и <...> (доверенность № 302/01 от 04.02.20014), рассмотрев материалы дела № 022-14-И по жалобе ООО «Вершина» на действия организатора торгов (конкурса) — МУП «Водоканал» Старооскольского городского округа (309507, Белгородская область, г. Старый Оскол, ул. Ватутина, 27-а) при проведении торгов (конкурса) по извещению № 31300709438 (опубликовано 29.11.2013 на официальном сайте www.torgi.gov.ru), руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, установила:
В Белгородское УФАС России 28.01.2014 (вх. № 17ф) поступила жалоба ООО «Вершина» на нарушение организатором торгов при составлении конкурсной документации требований Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ). Из жалобы следует, что «29» ноября 2013 года на сайте www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение №31300709438 о проведении закупки: «Право заключения договора на изготовление, поставку илососного комплекса и установку

гребенчатых водосливов, шеф-монтаж и пусконаладочные работы».

В ходе анализа конкурсной документации заявителем установлены факты необоснованного ограничения конкуренции по отношению к потенциальным участникам закупки, а именно:

1) Предметом конкурса является «право заключения договора на изготовление, поставку илососного комплекса и установку гребенчатых водосливов, шеф-монтаж и пусконаладочные работы». Применение термина «изготовление и поставка» подразумевает под собой участие в данном конкурсе только изготовителей оборудования, и ограничивает допуск к участию официальных дилеров, осуществляющих представление интересов производителя в отведенном регионе, а так же аккредитованных производителем специализированных строительно-монтажных организаций, осуществляющих монтажные, шеф-монтажные и пусконаладочные работы.

2) Критериями оценки квалификации участников, имеющими доминирующую значимость при оценке квалификации участника конкурса являются:

а) соответствие предлагаемого оборудования современным научно-техническим усовершенствованиям (патенты, свидетельства и др.), что необходимо подтвердить наличием авторских прав (изобретений и патентов) на изготовление элементов оборудования у производителя оборудования;

б) наличие производства по сборке оборудования, что необходимо подтвердить заверенной копией технических условий на изготовление илососа, а так же документом, подтверждающим наличие собственного производства по сборке оборудования.

Оба вышеперечисленных критерия подразумевают заведомо необъективную оценку квалификации участника, в случае если он не является изготовителем оборудования.

3.) Пунктом 21 документации прописано, что условия договора определяются в соответствии с требованиями Заказчика и настоящей документацией. Данный пункт оставляет за заказчиком право вносить изменения в приложение №6 к документации «проект договора» при заключении договора с победителем, что исключает равноправное отношение ко всем участникам заказа.

4) Пункты 2.5. и 2.7. проекта договора гласят, что после совершения Заказчиком предварительной оплаты, стоимость Товара изменению не подлежит. Таким образом, заказчик оставляет за собой право изменения стоимости оборудования как в меньшую, так и в большую сторону по соглашению с поставщиком, таким образом участники конкурса стоят в заведомо не равных условиях.

5) Пункт 8.4. проекта договора гласит, что в случае, если Поставщик нарушил сроки, установленные п.п. 3.1, 3.2, 4.7. настоящего договора либо выполнил работу с нарушением промежуточных сроков равно как и в случае нарушения Поставщиком конечного срока выполнения работ Заказчик вправе отказаться от выполнения настоящего договора в одностороннем порядке. Данный пункт так же ограничивает равноправное отношение ко всем потенциальным участникам конкурса, так как заказчик оставляет за собой право выбора в зависимости от победителя конкурса.

Все вышеизложенные факты говорят о том, что конкурсная документация составлена с нарушением 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно не соблюдаются основные принципы, которыми обязан руководствоваться заказчик при проведении закупки товаров, работ, услуг:

В своей жалобе заявитель просит отменить проведение конкурса, а также вынести соответствующее предписание о совершении заказчиком действий по

корректировке конкурсной документации и повторному проведению конкурса с целью устранения допущенных нарушений.

На заседании Комиссии представитель заявителя не прибыл. Представители организатора торгов (конкурса) предоставили Комиссии копию конкурсной документации, письменные возражения на жалобу ООО «Водоканал» и пояснили следующее.

Заказчиком, МУП «Водоканал» Старооскольского городского округа, 29.11.2013 года на сайте www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 31300709438 о проведении открытого конкурса на «Право заключения договора на изготовление, поставку илососного комплекса и установку гребенчатых водосливов, шеф-монтаж и пусконаладочные работы», с начальной (максимальной) ценой договора - 3 500 000 рублей.

Место поставки: Белгородская область, г. Старый Оскол, район южной объездной дороги, очистные сооружения, срок предоставления документации: с 29.11.2013 г. по 28.01.2014 г.

Дата и время окончания приема заявок - 28.01.2014 г. в 17-15 час, дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе - 29.01.2014 в 11-00 час, дата и время рассмотрения заявок - 30.01.2014 г. 13-00., дата и время подведения итогов - 11.02.2014 г. в 09-00 часов.

28.01.2014 года ООО «Вершина» была подана жалоба в Белгородское УФАС России на действия организатора торгов - МУП «Водоканал» Старооскольского городского округа.

Согласно ч.10 ст.3 Закона № 223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке.

Порядок рассмотрения жалоб на действие (бездействие) заказчика при закупке товаров, услуг, работ регламентируется приказом от 18.01.2013 года № 17/13 Федеральной антимонопольной службы.

Заявитель не подавал заявки на участие в конкурсе, следовательно, у него отсутствует возможность оспаривания конкурсной документации.

В отношении доводов заявителя жалобы.

МУП «Водоканал» не согласен с мнением ООО «Вершина» на основании следующего.

1) Предметом конкурса является «изготовление и поставка илососного комплекса» в связи с тем, что данное оборудование не изготавливается серийно, а выполняется индивидуально для каждого конкретно взятого отстойника, исходя из его геометрических размеров и других механических параметров (производительности, концентрации взвешенных веществ в поступающих на очистные сооружения сточных водах, концентрации рециркуляции активного ила в системе и т.п.). Илососное оборудование изготавливают специализированные предприятия, имеющие для выполнения данной работы квалифицированный в данной области деятельности персонал, способный выполнить необходимые технические и технологические расчеты и операции при изготовлении данного оборудования для конкретного отстойника.

При выполнении заказов на изготовление илососов предварительно выполняются инженеринговые работы на существующих отстойниках, для которых будет в дальнейшем изготавливаться илососный комплекс.

Термин «изготовление и поставка илососа», используемый в определении предмета открытого конкурса, не ограничивает участие в конкурсе ни официальных дилеров, осуществляющих представление интересов производителя в отведенном регионе, ни аккредитованных производителем специализированных

строительно-монтажных организаций, осуществляющих монтажные, шеф-монтажные и пусконаладочные работы, т.к. в соответствии с проектом договора (приложение № 6 к конкурсной документации) предмет договора сформулирован следующим образом:

- 1.1 поставщик продает, а заказчик покупает партию оборудования: илозаборный комплекс, водосливы и крепежные элементы, именуемое в дальнейшем «товар», в соответствии со спецификацией, приведенной в Приложении №1, которое является неотъемлемой частью настоящего договора.

- 1.2 поставщик также выполняет инжиниринг, шеф-монтажные, пусконаладочные работы и инструктаж работающего персонала заказчика по эксплуатации поставляемого товара (далее - услуга) в соответствии со спецификацией, приведенной в Приложении № 2, которое является неотъемлемой частью настоящего договора.

Услуга оказывается на производственной территории заказчика. Стоимость услуги входит в стоимость настоящего договора.

Кроме того, в Техническом задании (Приложение № 5 к конкурсной документации) указано, что требуется поставка оборудования для реконструкции вторичного отстойника № 1 очистных сооружений канализации.

2) Согласно п.4.1.14. «Положения о закупках товаров, работ, услуг МУП «Водоканал» (далее - Положение) оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

В соответствии с п. 4.1.15. Положения организатор оценивает и сопоставляет такие заявки для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе.

На основании положений п.4.1.16. Положения организатор при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе вправе оценивать деловую репутацию участника конкурса, наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, оказания услуг, наличие у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом конкурса, в случае, если это установлено содержащимся в конкурсной документации порядком оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Участник, являющийся официальным дилером завода-изготовителя илососа, или участник, являющийся аккредитованной производителем специализированной строительно-монтажной организацией, осуществляющей монтажные, шеф-монтажные и пусконаладочные работы, не лишен возможности представить документы, свидетельствующие о соответствии предложенного им оборудования современным научно-техническим достижениям при наличии их у завода-изготовителя оборудования.

В связи с тем, что МУП «Водоканал» проводится не капитальный ремонт илососа, а реконструкция, технологические параметры должны быть улучшены по сравнению с прежними, таким образом, предлагаемый участником закупки илососный комплекс должен соответствовать требуемым технологическим параметрам работы илососного комплекса, а именно:

- 100% удаления осаждающего ила из вторичных отстойников, в том числе из зон, образующихся в результате неровностей дна чаши отстойника;
- соединение илозаборника без зазора для полноты сбора ила;
- регулирование загрузки илозаборников с помощью шайб;
- достижение минимальной нагрузки на борт отстойника со стороны опорных колес

илососа;

- плавный пуск и регулирование скорости движения приводной тележки илососа;
- конструкция насоса должна исключать всплывание ила в отстойнике, удалять весь ил из отстойника, исключая его скопление и загнивание в отстойнике.

Вышеуказанные параметры могут быть подтверждены свидетельствами, патентами и т.п., т.к. в настоящее время не все предложенные на рынке продаж илососы отвечают заявленным на конкурс конструктивным и технологическим требованиям.

Запрос заказчика представить технические условия на поставляемое оборудование обусловлен необходимостью подтверждения потенциальным участником закупки возможности поставить требуемое оборудование - илососный комплекс.

Законодательством РФ не предусмотрена разработка ГОСТов на илососные комплексы, в настоящее время каждый изготовитель данного оборудования разрабатывает собственные технические условия на изготовление данного оборудования, которые в дальнейшем утверждаются и регистрируются аккредитованными Госстандартом организациями в установленном законом порядке.

Такой критерий оценки квалификации участников как «наличие производства по сборке оборудования» позволяет заказчику минимизировать риски в ходе изготовления илососа - избежание дефектов и отклонений в конструкции илососа, а также возможность осуществления промежуточного контроля качества. Таким образом, требования заказчика о предоставлении копии технических условий на изготовление илососа и документа, подтверждающего наличие производства, позволяют объективно оценить фактическую квалификацию участника конкурса.

3) Пункт 21 конкурсной документации устанавливает, что условия договора определяются в соответствии с требованиями заказчика и настоящей документации. Однако это не предполагает права заказчика при заключении договора с победителем открытого конкурса внесения изменений в проект договора, ухудшающих условия для одних участников закупки и улучшающих для других.

В соответствии с п. 8.1. Положения если в состав конкурсной документации входил проект договора не допускается отклонение от условий, зафиксированных в таком проекте, если иное не предусмотрено закупочной документацией или достигнутыми в результате закупки решениями.

Положениями п. 8.2. предусмотрены преддоговорные переговоры, которые направлены на уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в проекте договора, документации процедуры закупки и предложении победителя закупки. При этом переговоры по существенным условиям договора, направленные на их изменение в пользу победителя процедуры закупки, запрещаются. Так как проект договора являлся Приложением № 6 к конкурсной документации, существенные условия договора изменению как со стороны заказчика, так и со стороны поставщика (победителя закупки) не подлежат.

4) Пункты 2.5. и 2.7. проекта договора регламентируют не повышение стоимости товара со стороны поставщика после совершения предоплаты согласно условий договора (несмотря на вновь возникшие непредвиденные объективные обстоятельства удорожания выполняемых работ).

Возможность изменения цены товара, как меньшую, так и в большую сторону, у заказчика отсутствует с момента размещения информации о закупке оборудования на сайте www.zakupki.gov.ru

5) Пункт 8.4. проекта договора регламентирует право заказчика отказаться от

выполнения договора в одностороннем порядке при нарушении условий договора поставщиком.

В соответствии с п. 1.3.1. Положения при закупке товаров, работ, услуг МУ «Водоканал» руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Федеральным законом от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Следуя положениям ст. 717 Гражданского кодекса РФ заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора.

Так как заказчик рассчитывает приобрести необходимое оборудование в определенные сроки в результате выполнения условий договора, одностороннее расторжение договора со стороны заказчика обуславливается фактическим состоянием дел: невыполнением условий договора поставщиком.

Комиссия, изучив доводы жалобы, материалы дела, выслушав представителей организатора торгов (конкурса), приходит к следующим выводам.

Заказчиком, МУП «Водоканал» Старооскольского городского округа, 29.11.2013 года на сайте www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 31300709438 о проведении открытого конкурса на «Право заключения договора на изготовление, поставку илососного комплекса и установку гребенчатых водосливов, шеф-монтаж и пусконаладочные работы», с начальной (максимальной) ценой договора - 3 500 000 рублей.

Место поставки: Белгородская область, г. Старый Оскол, район южной объездной дороги, очистные сооружения, срок предоставления документации: с 29.11.2013 г. по 28.01.2014 г.

Дата и время окончания приема заявок - 28.01.2014 г. в 17-15 час, дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе - 29.01.2014 в 11-00 час, дата и время рассмотрения заявок - 30.01.2014 г. 13-00., дата и время подведения итогов - 11.02.2014 г. в 09-00 часов.

Согласно ч. 2 ст. 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

Следовательно, довод организатора торгов, что жалоба ООО «Вершина» не может быть принята к рассмотрению, так как заявитель не подавал заявку на участие в конкурсе, не состоятелен.

Согласно конкурсной документации на продажу выставлено право заключения договора на изготовление поставку илососного комплекса и установку гребенчатых водосливов, шеф-монтаж и пусконаладочные работы».

Как установлено Комиссией, указанное оборудование не изготавливается серийно, а выполняется индивидуально для каждого конкретно взятого отстойника, исходя из его геометрических размеров и других механических параметров (производительности, концентрации взвешенных веществ в поступающих на

очистные сооружения сточных водах, концентрации рециркуляции активного ила в системе и т.п.). Илососное оборудование изготавливают специализированные предприятия, имеющие для выполнения данной работы квалифицированный в данной области деятельности персонал, способный выполнить необходимые технические и технологические расчеты и операции при изготовлении данного оборудования для конкретного отстойника.

При выполнении заказов на изготовление илососов предварительно выполняются инженеринговые работы на существующих отстойниках, для которых будет в дальнейшем изготавливаться илососный комплекс.

В соответствии с проектом договора (приложение № 6 к конкурсной документации) предмет договора сформулирован следующим образом:

- 1.1 поставщик продает, а заказчик покупает партию оборудования: илозаборный комплекс, водосливы и крепежные элементы, именуемое в дальнейшем «товар», в соответствии со спецификацией, приведенной в Приложении №1, которое является неотъемлемой частью настоящего договора.

В Техническом задании (Приложение № 5 к конкурсной документации) указано, что требуется поставка оборудования для реконструкции вторичного отстойника № 1 очистных сооружений канализации.

- 1.2 поставщик также выполняет инженеринг, шеф-монтажные, пусконаладочные работы и инструктаж работающего персонала заказчика по эксплуатации поставляемого товара (далее - услуга) в соответствии со спецификацией, приведенной в Приложении № 2, которое является неотъемлемой частью настоящего договора.

Услуга оказывается на производственной территории заказчика. Стоимость услуги входит в стоимость настоящего договора.

Исходя из вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что официальные дилеры, осуществляющие представление интересов производителя в отведенном регионе, аккредитованные производителем специализированные строительно-монтажные организации, осуществляющие монтажные, шеф-монтажные и пусконаладочные работы, не лишены права доступа к участию в конкурсе. Согласно ч.2 ст.2 Закона № 223-ФЗ 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 п.4.1.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг МУП «Водоканал» (далее – Положение) конкурсная документация может содержать требования, установленные заказчиком, к наличию у участника конкурса производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом договора, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора.

На основании положений п.4.1.16. Положения организатор при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе вправе оценивать деловую репутацию участника конкурса, наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, оказания услуг, наличие у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом конкурса, в случае, если это установлено содержащимся в конкурсной документации порядком оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Участник, являющийся официальным дилером завода-изготовителя илососа, или участник, являющийся аккредитованной производителем специализированной строительно-монтажной организацией, осуществляющей монтажные, шеф-монтажные и пусконаладочные работы, не лишен возможности представить документы, свидетельствующие о соответствии предложенного им оборудования современным научно-техническим достижениям при наличии их у завода-изготовителя оборудования.

В соответствии с п. 8.1. Положения если в состав конкурсной документации входил проект договора не допускается отклонение от условий, зафиксированных в таком проекте, если иное не предусмотрено закупочной документацией или достигнутыми в результате закупки решениями.

Положениями п. 8.2. предусмотрены преддоговорные переговоры, которые направлены на уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в проекте договора, документации процедуры закупки и предложении победителя закупки. При этом переговоры по существенным условиям договора, направленные на их изменение в пользу победителя процедуры закупки, запрещаются.

Проект договора является Приложением № 6 к конкурсной документации, существенные условия договора изменению как со стороны заказчика, так и со стороны поставщика (победителя закупки) не подлежат.

Довод заявителя о том, что заказчик оставляет за собой право вносить изменения проект договора при заключении договора с победителем не обоснован.

Довод заявителя о том, что заказчик оставляет за собой право изменения стоимости оборудования как в меньшую, так и в большую сторону по соглашению с поставщиком, не состоятелен в связи с тем, что возможность изменения цены товара у заказчика отсутствует с момента размещения информации о закупке оборудования на сайте www.zakupki.gov.ru.

Относительно права заказчика расторгнуть договор в одностороннем порядке при нарушении поставщиком условий договора Комиссия пришла к выводу.

Договорные обязательства регулируются Гражданским кодексом РФ.

Предметом договора является поставка оборудования, а также инжиниринг, шеф-монтажные, пусконаладочные работы, следовательно к указанному договору следует применять положения Гражданского кодекса РФ, регулирующие отношения, возникающие при заключении договора подряда.

Согласно ч.1 ст. 702 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В силу ст.717 Гражданского Кодекса РФ если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу.

Вместе с тем, на момент рассмотрения жалобы заявителем не представлено доказательств и в материалах дела № 022-14-И не имеется документов и сведений, подтверждающих нарушение или ущемление прав или законных интересов ООО «Вершина» действиями организатора торгов (конкурса).

Таким образом, основания для признания действий организатора торгов

(конкурса) незаконными и выдачи ему предписания отсутствуют.
Учитывая изложенное, Комиссия Белгородского УФАС России, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

решила

признать жалобу ООО «Вершина» на действия организатора торгов (конкурса) — МУП «Водоканал» Старооскольского городского округа при проведении торгов (конкурса) по извещению №31300709438 о проведении закупки: «Право заключения договора на изготовление, поставку илососного комплекса и установку гребенчатых водосливов, шеф-монтаж и пусконаладочные работы» (опубликовано 29.11.2013 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru), необоснованной.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

Решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.