

«19» августа 2015 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Костромского УФАС России; Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Ревельцев О.В., руководитель управления;

Члены Комиссии: Степина А.К., старший государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Суюсов А.И., специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии: <...>, рассмотрев жалобу ООО «Паритет» на действия заказчика при проведении открытого конкурса при осуществлении закупки на поставку топочного мазута в сентябре 2015 г. в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам 15.07.2015 г. МУП «Шарьинская ТЭЦ» (далее – Заказчик) разместило на официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о закупках <http://www.zakupki.gov.ru/> извещение и документацию о проведении открытого конкурса на право заключения договора поставки топочного мазута в сентябре 2015 г. (извещение № 31502568701) (далее – Конкурсная документация).

ООО «Паритет» (далее – Заявитель) в своей жалобе обжалует действия Заказчика по установлению в Конкурсной документации: неправомерных требований к участникам закупки; недостоверных (некорректных) сведений о начальной (максимальной) цене одной тонны топочного мазута при установлении начальной (максимальной) цены договора; неравноправных условий между сторонами договора при установлении размера неустойки за нарушение сроков поставки топлива и за просрочку исполнения обязательства по контракту Заказчиком.

В результате рассмотрения жалобы на соответствие положений Конкурсной документации требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), рассмотрев представленные документы и материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия Костромского УФАС России установила следующее.

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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

При этом в соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

Разделом 2 «Требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям» (далее – Раздел 2) Конкурсной документации Заказчиком установлены, в том числе требования:

5) оптовая торговля топливом должна быть основным видом уставной деятельности участника закупки. Подтверждающий документ – копия Устава, представляемая в составе заявки на участие в конкурсе;

6) опыт работы по поставке топлива для государственных, муниципальных нужд, нужд государственных и муниципальных учреждений и предприятий ЖКХ должен быть не менее пяти последних лет (не менее чем непрерывно 2010-2014 годы, не

включая 2015 год). Подтверждается копиями договоров (контрактов) на поставку топлива для государственных, муниципальных нужд, нужд государственных и муниципальных учреждений и предприятий ЖКХ, заключенными в 2010-2014 годах;

7) обладание материальными ресурсами, достаточными для исполнения обязательств по договору. Подтверждается ресурсной справкой с нефтеперерабатывающих заводов, подтверждающей отгрузку топлива или документом от производителя топочного мазута, подтверждающим возможность участника поставить топливо в необходимом объеме.

Комиссия Костромского УФАС России считает, что требование, установленное в пункте 5 Раздела 2 Конкурсной документации нарушает нормы действующего законодательства и устанавливает дополнительные требования к учредительным документам участников закупки, в том числе требуется внесение изменений в Устав участника закупки.

По мнению Комиссии, требование, установленное в пункте 6 Раздела 2 Конкурсной документации, исключает из числа возможных поставщиков всех потенциальных участников, у которых имеются все необходимые ресурсы для поставки заявленных объемов топлива, однако не было поставок контрагентам, указанным Заказчиком, что заведомо ограничивает конкуренцию, в том числе путем установления ограничения на право участия в конкурсе лиц, созданных после 2010 года.

Требование Заказчика к участникам закупки об «обладании материальными ресурсами, достаточными для исполнения обязательств по договору» с представлением «ресурсной справки с нефтеперерабатывающих заводов» Комиссия также считает неправомерным, ограничивающим конкуренцию, поскольку создает барьер на право участия в конкурсе лиц, не имеющих контракты на закупку нефтепродуктов непосредственно с нефтеперерабатывающими заводами либо производителем топочного мазута.

Таким образом, Комиссия Костромского УФАС России, рассмотрев требования Заказчика к участникам закупки, установленные в пунктах 5-7 Раздела 2 Конкурсной документации на соответствие их нормам и положениям Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, приходит к выводу, что вышеуказанные требования Конкурсной документации установлены Заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В нарушение части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчиком в Положении о закупке не установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, который прописан в Конкурсной документации.

2. В отношении довода жалобы об указании Заказчиком в Разделе 6. «Начальная (максимальная) цена договора» Конкурсной документации «недостовверных (некорректных сведений о начальной (максимальной) цене одной тонны топочного мазута при установлении начальной (максимальной) цены договора»: «Начальная (максимальная) цена одной тонны топочного мазута: 13 200 (Тринадцать тысяч триста двести) рублей, представители Заказчика объяснили данный факт «технической ошибкой».

Однако, как считает Комиссия, начальная (максимальная) цены договора вполне четко определена Заказчиком в том же разделе: «Начальная (максимальная) цена договора: 33 000 000 (тридцать три миллиона) рублей».

3. Заявитель в своей жалобе также приводит довод в отношении положений Конкурсной документации, «закрепляющий неравноправные условия между сторонами договора на поставку топочного мазута», при этом поясняет:

«В разделе 7 проекта Договора на поставку топочного мазута пункт 7.1 «Ответственность поставщика» размер неустойки, подлежащей применению к Поставщику в случае нарушения сроков поставки топлива, составляет «0,5 % от стоимости непоставленного топлива за каждый день просрочки до момента надлежащего исполнения обязательств...

2) установленный размер штрафных санкций является несимметричным по отношению к размеру ответственности со стороны Заказчика (пункт 7.2. Проекта Договора – Ответственность Заказчика):

«в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательства, предусмотренного указанным договором, Поставщик вправе потребовать уплаты неустойки. Неустойка начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации».

В соответствии с Указанием Банка России от 13.09.2012 г. № 2873-У «О размере ставки рефинансирования Банка России» начиная с 14 сентября 2012 г. процентная ставка рефинансирования (учетная ставка) по настоящее время (на 19.08.2015 г.) действует в размере 8,25 процента годовых, т.е. около 0,3 %.

Комиссия Костромского УФАС России считает данный довод Заявителя несостоятельным, поскольку размеры штрафов и соразмерность неустоек, указанных в проекте контракта, Законом о закупках и Законом о защите конкуренции не установлена; документов, обосновывающих и доказывающих данный довод Заявителем не представлено.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Паритет» обоснованной в части установления Заказчиком в Конкурсной документации неправомерных требований к участникам закупки.

Признать факт нарушения Заказчиком – МУП «Шарьинская ТЭЦ» пункта 2 части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать заказчику - МУП «Шарьинская ТЭЦ» предписание об аннулировании торгов.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии

О.В. Ревельцев

Члены Комиссии

А.К. Степина

А.И. Суясов