

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 16.06.2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 21.06.2021г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:; ;

при участии представителя заказчика — ООО «АТК» — (доверенность);

при участии представителей заявителя — ООО «Компания «Востсибуголь» - . (доверенность), (удостоверение);

рассмотрев жалобу в порядке установленном ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось ООО «Компания «Востсибуголь» обратилось с жалобой на действия организатора торгов — ООО «АТК», при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора поставки угля бурого 2БР на 2022 год, извещение №32110218365.

Заявитель считает, что заказчиком в конкурсной документации допущены нарушения законодательства о закупках. Во-первых, в положениях документации допущены противоречия в части срока окончания подачи заявок. Во-вторых, заказчиком технические характеристики товара сформулированы таким образом, что ограничивают круг потенциальных участников. В-третьих, по мнению заявителя, заказчиком неправомерно установлены такие критерии конкурса, как «опыт сотрудничества с ООО «АТК», «предоставление рассрочки платежа», «предоставление документации о наличии поставщиком возможности поставки угля до склада котельной Сибтепломаш, ж.р. Гидростроитель города Братска

Иркутской области, П23100101».

Заказчиком представлены письменные и устные возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчиком осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «АТК», утвержденным единственным участником ООО «АТК» от 01.06.2020г. (далее - Положение о закупке).

Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок -www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 32110218365 о проведении открытого конкурса на право заключения договора поставки угля бурого 2БР на 2022 год.

Ознакомившись с указанной информацией ООО «Компания «Востсибуголь» была подана жалоба в антимонопольный орган.

1.

- 1. По мнению заявителя, в положениях документации допущены противоречия в части срока окончания подачи заявок, которые вводят потенциальных участников в заблуждение.**

В соответствии с пунктом 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки).

Пунктом 8 части 10 статьи 4 установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки).

Согласно части 8 статьи 4 Закона о закупках Извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В пункте 8.1.1 конкурсной документации указано, что конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются Заказчиком в день, во время и в месте, указанные в извещении о проведении конкурса.

Согласно Извещению, размещенному в ЕИС, дата и время окончания подачи заявок (по местному времени) установлены 27.05.2021г. в 12:00. Дата вскрытия конвертов — 28.05.2021г.

Вместе с тем, пунктами 3.1.5 и 3.1.6 конкурсной документации установлено, что прием заявок на участие в конкурсе прекращается в день вскрытия конвертов с такими заявками. Заявки, поданные после дня и времени окончания срока подачи заявок, указанного в извещении о конкурсе, не рассматриваются.

В соответствии с пунктом 7.2.5 Положения о закупке прием заявок на участие в конкурсе прекращается в 12-00 дня местного времени вскрытия конвертов с такими заявками.

Таким образом, установленные в Извещении дата и время окончания подачи заявок противоречат положениям конкурсной документации и Положению о закупке заказчика, тем самым данное несоответствие может ввести в заблуждение потенциальных участников.

Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу о нарушении заказчиком части 8 статьи 4 Закона о закупках, пункта 7.2.5 Положения о закупках, тем самым указанный довод заявителя признан обоснованным.

1.

2. **Заявитель полагает, что заказчиком технические характеристики товара сформулированы таким образом, что ограничивают круг потенциальных участников. В частности, в отношении Серы Std, Хлора CLD и Мышьяка Asd в документации указаны конкретные показатели, в то время как в отношении**

иных показателей (массовая доля влаги в рабочем состоянии топлива W_{rt} , минеральные примеси и низшая теплота сгорания Q_{ir}) указан диапазон значений.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В Извещении заказчиком установлены 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 частности указаны следующие характеристики:

Уголь марки 2БР:

Предельное содержание массовой доли:

Серы Std - 0,6 %;

Хлора Clд - 0,04 %;

Мышьяка Asд - 0,0007 %;

Зола Ad - не более 10 %;

Массовая доля влаги в рабочем состоянии топлива W_{rt} - не более 35 %;

Минеральные примеси - не более 2%;

Низшая теплота сгорания Q_{ir} не менее 3600 ккал/кг.

Метод отбора проб должен удовлетворять ГОСТ 11223-88.

Согласно пояснениям заказчика требования к качеству, техническим характеристикам товара (к конкретным показателям серы Std, хлора Clд и мышьяка Asд) установлены извещением о проведении закупки на

основании проектных характеристик топлива котельной в соответствии с паспортом котельных агрегатов.

В соответствии с паспортом котельных агрегатов, представленным заказчиком на обозрение Комиссии Иркутского УФАС, проектным топливом служит уголь Ирша-Бородинского месторождения Канско-Ачинского угольного бассейна. Применение других марок угля со свойствами, отличными от проектных может привести к повышенному износу агрегатов, используемых в технологическом процессе. Исходя из свойств топлива закладываются конструктивные особенности технических устройств, проектные решения.

В составе проектного топлива, на основании данных химического анализа данные показатели колеблются в пределах: сера (S) - 0,3%, хлор (Cl) - 0,04%, мышьяк (As) - 0,0005, т.е. значительно ниже заявленных в конкурсной документации.

Как пояснил заказчик, для организаций, связанных с добычей угля и знакомых с влиянием химического состава на свойства топлива, данные значения (в конкурсной документации) по умолчанию воспринимаются как предельно допустимые (в значении до данного предела).

Кроме того, показатели предельного содержания данных веществ в конкурсной документации выше или равны показателям угля Ирша-Бородинского месторождения (сертификат Ирша-Бородинского угля прилагаем), что позволяет принять участие в закупке большому числу поставщиков.

Комиссией Иркутского УФАС также установлено, что словосочетание «предельное содержание массовой доли» означает значение от 0 до установленного показателя. Так, например, «предельное содержание массовой доли Серы Std -0,6 %» означает «значение Серы Std должно быть в пределах от 0 до 0,6 %». Соответственно указанная формулировка не вызывает и не может вызвать неопределенность у потенциальных участников закупки, являющихся профессиональными поставщиками угля.

Таким образом, химический состав, указанный в конкурсной документации является обоснованным, направленным на проектное, безаварийное функционирование оборудования котельной в соответствии с технической документацией. Иркутское УФАС приходит к выводу о необоснованности указанного довода заявителя.

Довод заявителя относительно неправомерного применения ГОСТ-11223 также признается Комиссией необоснованным по следующим основаниям.

Включение в документацию о закупках данного технического требования к товару не противоречит Закону о закупках и Закону о защите конкуренции, поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника закупки, способного своевременно и качественно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом прямого запрета на применение ГОСТ-11223 ни законодательством, ни техническими регламентами и инструкциями не установлено. Согласно пояснениям заявителя ГОСТ-11223 и ГОСТ-10742 оба являются товарными ГОСТами, используемыми при исследовании качественных характеристик угля. Соответственно, у заказчика было право применять в оспариваемой закупке один из этих ГОСТов.

1.

3. **По мнению заявителя, заказчик установил в документации неправомерные критерии оценки заявок такие, как «опыт сотрудничества с ООО «АТК», «предоставление рассрочки платежа», «предоставление документации о наличии поставщиком возможности поставки угля до склада котельной Сибтепломаш, ж.р. Гидростроитель города Братска Иркутской области, П23100101», тем самым ограничив количество участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 и пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.**

Согласно части 6 статьи 3 Закон 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктами 13 и 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке

Согласно пункту 8.2.2 конкурсной документации 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.

Заявки оцениваются по следующим критериям:

1. Предложенная цена – максимальное количество баллов – 70

Баллы по данному критерию присваиваются в соответствии со следующей формулой:

$$Б = Ц(\text{мин}) / Ц \times 70, \text{ где:}$$

Б – количество присваиваемых заявке участника баллов

Ц(мин) – минимальная цена, предложенная участниками конкурса,

Ц – цена, предложенная участником.

2. Опыт сотрудничества с ООО «АТК» – максимальное количество баллов – 5

Баллы по данному критерию присваиваются исходя следующего:

- отрицательный опыт – минус 5 баллов (участник закупки ранее постав лял предмет закупки и нарушил условия договора);

- отсутствие опыта – 0 баллов;

- положительный опыт – плюс 5 баллов (участник закупки ранее постав лял предмет закупки и соблюдал условия договора).

3. Предоставление рассрочки платежа – максимальное количество баллов – 10

Баллы по данному критерию присваиваются в соответствии со следующей формулой:

$$Б = Р / Р(\text{макс}) \times 10, \text{ где:}$$

Б – количество присваиваемых заявке участника баллов

Р – срок рассрочки платежа, предложенный участником

Р(макс) – максимальный срок рассрочки платежа, предложенный участниками конкурса,

4. Предоставление документации о наличии поставщиком возможности поставки угля до склада котельной Сибтепломаш, ж.р. Гидростроитель города Братска Иркутской области, П23100101 – максимальное количество баллов – 15.

Баллы по данному критерию присваиваются, исходя следующего:

Наличие договоров поставки с производителем угля 2БР – 5 баллов;

Наличие железнодорожного тупика для разгрузки угля из ж/д вагонов и погрузки угля в грузовой автотранспорт – 5 баллов;

Наличие грузового автомобильного транспорта, способного доставить уголь на котельную Сибтепломаш, ж.р. Гидростроитель города Братска Иркутской области, П2310010 – 5 баллов

Комиссия Иркутского УФАС признает установленный разделом 8 Конкурсной документации критерий оценки и сопоставления заявок № 2

«Опыт сотрудничества с ООО «АТК» является правомерным на основании следующего.

Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» установлена обязанность теплоснабжающей организации по обеспечению надежности теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов, иными обязательными требованиями по обеспечению надежности теплоснабжения.

Единственным топливом, используемым для выработки тепловой энергии на котельной ООО «АТК», является уголь. Срыв поставки угля в отопительный сезон может привести к чрезвычайным, катастрофическим последствиям. Учитывая социальную важность деятельности по теплоснабжению,

Оценка опыта работы участника закупки по успешному сотрудничеству с Заказчиком позволяет заказчику получить более объективное и всестороннее представление об опыте участника, а также получить дополнительные гарантии, что исполнителем будет выбрано квалифицированное лицо, обладающее достаточным количеством опыта оказания услуг.

В ходе рассмотрения дела заказчик пояснил, что опыт сотрудничества с ООО «АТК» является дополнительным источником подтверждения надежности поставщика, гарантией того, что поставщик не откажется от своих обязательств в соответствии с устоявшимися партнерскими отношениями, является добросовестным поставщиком ООО «АТК».

Комиссия Иркутского УФАС России отмечает, что в документации не установлено ограничений по количеству предоставляемых в подтверждение опыта договоров и стоимости каждого из них. Также установлено, что данный критерий не является определяющим при выборе победителя закупки (составляет 5% от совокупной значимости всех критериев). Следовательно, отсутствие подтверждения опыта работы с ООО «АТК» не является основанием для отказа в допуске к участию в закупке и не свидетельствует о невозможности стать победителем проводимого конкурса, поскольку такой участник не лишен возможности получения максимального количества баллов по иным показателям.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу, что установленный в закупочной документации «Опыт сотрудничества с ООО «АТК» не ограничивает возможное число участников закупки, а направлен в первую очередь на выявление

заказчиком в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В отношении правомерности установления заказчиком критерия **«предоставление рассрочки платежа»** Комиссией Иркутского УФАС установлено следующее.

Согласно абзацу второму пункта 4.4 проекта договора покупатель имеет право оплатить стоимость товара досрочно, перечислив денежные средства по предоплате на расчетный счет поставщика.

По мнению заявителя, в случае досрочной оплаты по договору, права и законные интересы других участников закупки, которые не смогли предложить больший период отсрочки, будут нарушены.

Вместе с тем, согласно пояснениям заказчика предоставление рассрочки в условиях невозможности оплаты за поставляемый уголь по предоплате, в виду неплатежей потребителей, получения субсидии за тепловую энергию квартально (а не ежемесячно), как следствие процедуры банкротства, - единственный возможный вариант ведения бизнеса для ООО «АТК». Однако, при наличии денежных средств, полученных от потребителей (поступление задолженностей, предоплат, субсидии и прочих платежей), ООО «АТК» будет иметь возможность оплатить стоимость товара досрочно.

В российском законодательстве отсутствует ограничение права заказчика досрочно оплатить поставляемый товар. Кроме того, интересы поставщика в случае такой оплаты не будут нарушены.

Критерий «предоставление рассрочки платежа» является для заказчика лишь дополнительной гарантией для обеспечения стабильного теплоснабжения населения в условиях возможных финансовых трудностей теплоснабжающей организации, и в случае досрочной оплаты заказчиком не может являться нарушением прав других участников закупки.

Критерий не ограничивает возможное число участников закупки, а направлен на защиту интересов заказчика и удовлетворение его потребностей. Также, стоит отметить, что максимальное количество баллов по критерию «предоставление рассрочки платежа» составляет 10 баллов.

Относительно правомерности установления критерия **«предоставление**

документации о наличии поставщиком возможности поставки угля до склада котельной Сибтепломаш, ж.р. Гидростроитель города Братска Иркутской области, П23100101» Иркутское УФАС пришло к следующим выводам.

В данном случае предметом контракта является «Поставка в собственность Заказчика энергетические угли марки 2БР до котельной Сибтепломаш, расположенной в ж.р. Гидростроитель города Братска Иркутской области, П 23 10 01 01», то есть предмет закупки подразумевает, доставку угля до котельной заказчика, в связи с чем такой показатель как «наличии поставщиком возможности поставки угля до склада котельной...» соответствует законодательству о закупках.

Заказчик предоставил участникам возможность получить баллы по данному критерию в трех случаях:

1.

1. Наличие договоров поставки с производителем угля 2БР;
2. Наличие железнодорожного тупика для разгрузки угля из ж/д вагонов и погрузки угля в грузовой автотранспорт;
3. Наличие грузового автомобильного транспорта, способного доставить уголь на котельную Сибтепломаш, ж.р. Гидростроитель города Братска Иркутской области, П2310010.

Данный критерий не исключает возможность участия в открытом конкурсе организациям, у которых отсутствуют материальные ресурсы для осуществления поставки угля до склада, не создает лицам, владеющим указанным оборудованием, преимуществ перед другими участниками закупки.

Кроме того, согласно пояснениям заказчика, предоставление документации о наличии возможности поставки угля до склада котельной «Сибтепломаш» обусловлено отсутствием возможности поставки угля до котельной железнодорожным транспортом (вагонами), в связи с чем доставка возможна только автомобильным транспортом.

Таким образом, данный критерий служит цели выбора поставщика, имеющего реальную возможность поставить уголь до котельной в указанных в документации объемах без перебоев связанных с его погрузкой/разгрузкой. Отсутствие подтверждения возможности доставки несёт слишком большой риск выбора ненадёжного поставщика, а, значит, риск срыва поставок и срыва теплоснабжения.

Также стоит отметить, что требование о предоставлении договоров

поставки с производителем угля 2 БР (во множественном числе) употреблено заказчиком в значении «любых договоров». Это может быть и один договор, за который участнику будет присвоено 5 баллов.

Показатель «Наличие грузового автомобильного транспорта, способного доставить уголь на котельную Сибтепломаш» является измеряемым и конкретным, так как способность транспорта доставить уголь будет зависеть от вместимости транспорта и его количества. Исходя из конкретного объёма угля, указанного в конкурсной документации, вместимости транспорта и его количества определяется способность транспорта доставить уголь.

Таким образом, установление таких показателей критериев оценки заявки не могло препятствовать участию заявителя в конкурсе, поскольку критерии и показатели критериев не являются требованиями к участникам закупки, а служат инструментом оценки заявок участников с целью определения лучших условий исполнения контракта.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу о правомерности установления заказчиком вышеуказанных критериев оценки заявок участников открытого конкурса. Соответственно, доводы заявителя жалобы признаются необоснованными.

Учитывая изложенное Комиссия Иркутского УФАС России признает заказчика нарушившим часть 8 статьи 4 Закона о закупках, пункта 7.2.5 Положения о закупках.

Вместе с тем **Комиссией принято решение предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать** ввиду того, что указанные нарушения, выразившиеся в наличии в документации противоречивой информации о сроке окончания подачи заявок, не могли повлиять на права заявителя и каким-либо образом ограничить право ООО «Востсибуголь» подать заявку, поскольку у общества имелась возможность подать заявку в срок от 22.04.2021г по 27.05.2021г. (36 дней).

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Компания «Востсибуголь» обратилось с жалобой на действия организатора торгов — ООО «АТК», при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора поставки угля бурого 2БР на 2022 год, извещение №32110218365, обоснованной;
2. Признать заказчика нарушившим часть 8 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункт 7.2.5 Положения о закупке ООО «АТК»;
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений заказчику не выдавать;
4. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии