

Решение № 05-04.1/27-14

о признании жалобы необоснованной

17.04.2014 г.

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

В.А. Кабаненко - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Г.В. Лаптевой – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

Ю.В. Стоговой - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

А.В. Ланбиной - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

Д.А. Бакатиной - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), жалобу Открытого акционерного общества «Омская топливная компания» (далее – ОАО «Омская топливная компания», Заявитель) на действия Заказчика – Общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-коммунальный сервис» (далее – ООО «Жилкомсервис», Заказчик) (извещение №31401026973) (далее – открытый аукцион)

в присутствии представителя Заявителя – <.....> (доверенность от 02.07.2013 г., предъявлен паспорт),

представителей Заказчика – <.....> (директор, предъявлен паспорт <...> <.....> (доверенность от 17.04.2014 г. № 11, предъявлен паспорт <...> <.....> (предъявлен паспорт)

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 3219 от 10.04.2014 г.) на действия Заказчика - ООО «Жилкомсервис», который считает, что Заказчиком открытого аукциона отдельными положениями Документации об открытом аукционе нарушены требования Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее –

Закон о закупках), в соответствии с которым проводится Закупка. Так, согласно п. 5 Документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2014 году» (далее – Документация об открытом аукционе) местом поставки товара является склад Заказчика, расположенный по адресу: <.....>

На заседании Комиссии 17.04.2014 г. представитель Заявителя пояснил, что в связи с тем, что одним из вариантов доставки товара по указанному адресу является доставка товара железнодорожным транспортом на железнодорожные пути необщего пользования, ОАО «Омская топливная компания» просило ООО «Жилкомсервис» разъяснить каким образом и на каком основании перевозчиком будут подаваться вагоны на железнодорожные пути необщего пользования, расположенные по адресу: <.....> и не принадлежащие Заказчику. ОАО «Омская топливная компания» также просила подтвердить наличие или отсутствие прав Заказчика на железнодорожные пути необщего пользования. В случае отсутствия у Заказчика прав на железнодорожный путь необщего пользования, ОАО Омская топливная компания» просила Заказчика предоставить информацию о его законном владельце.

От Заказчика были получены следующие разъяснения: «ООО «Жилкомсервис» заключило договор аренды складской площади с ООО «ТрансУголь», с целью разгрузки и складирования угля. В случае, наличия каких-либо сложностей (аренда вагонов, погрузка-разгрузка) или иное, Поставщик решает эти вопросы самостоятельно в счет стоимости угля».

Как считает представитель Заявителя из данного разъяснения правовая неопределенность в исполнении контракта потенциальным исполнителем не устранена.

По мнению представителя Заявителя, если поставка товара возможна по указанному выше адресу только железнодорожным транспортом, то для отгрузки поставщиком товара на железнодорожные пути необходимо наличие трехстороннего соглашения между Заказчиком, собственником железнодорожных путей необщего пользования и перевозчиком. При этом, при отсутствии такого соглашения, исполнения Поставщиком своих обязательств по договору не представляется возможным. Информация о наличии такого трехстороннего соглашения Заказчиком не представлена.

К тому же, в том случае, если поставка и разгрузка товара возможна по указанному адресу также автомобильными специальными средствами, то следуя выводам разъяснений Заказчика, исполнение контракта потенциальным поставщиком также может быть поставлено в зависимость от действий третьих лиц, в том числе собственников складской площади, связанных с обеспечением беспрепятственного доступа на арендованную Заказчиком складскую площадь. Так, по мнению представителя Заявителя собственник складской площади ООО «ТрансУголь», который также является потенциальным участником торгов, может ограничить любых третьих лиц в пользовании переданной Заказчику складской площадью.

Представитель Заявителя предполагает, что данными положениями Документации об открытом аукционе потенциальный участник аукциона заранее ограничивается в правах на участие в торгах, в связи с тем, что исполнение контракта может быть

поставлено в зависимость от действий третьих лиц, а сам участник не сможет гарантировать Заказчику надлежащее исполнение контракта.

Представитель Заявителя считает, что такое действие Заказчика является ограничением для участия ОАО «Омская топливная компания» в данном открытом аукционе, и просит вынести предписание Заказчику об аннулировании закупки № 31401026973.

2. На заседании Комиссии 17.04.2014 г. представитель Заказчика пояснила, что действия Заказчика – не содержат признаков нарушения законодательства РФ, регламентирующего порядок проведения торгов для юридических лиц с государственным участием, и возражает против удовлетворения жалобы.

Также были представлены Омскому УФАС России надлежащим образом заверенные копии:

- извещения о проведении торгов № 17657 от 31.03.2014 г., размещенного в единой информационной системе;

- документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2014 г., утвержденной директором ООО «Жилкомсервис»;

- Положения о закупке товаров, работ и услуг для собственных нужд ООО «Жилкомсервис», утвержденного Председателем Совета директоров ООО «Жилкомсервис» (протокол № 3 от 19.07.2013 г.);

- дополнения к разъяснению документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2014 году;

- договора № OUT-ДА-00002-2014 аренды земельного участка.

На заседании Комиссии 17.04.2014 г. представители Заказчика возражали против удовлетворения жалобы Заявителя, считали жалобу необоснованной по следующим основаниям:

1. Документация об открытом аукционе не содержит условия о необходимости осуществления поставки угля железнодорожным транспортом на железнодорожные пути необщего пользования, расположенные по адресу: Омская область, <.....> Заказчик не ограничивает потенциальных участников закупки в выборе способа поставки угля в установленное Заказчиком место поставки товара – склад Заказчика <.....>

2. Железнодорожные пути необщего пользования, расположенные по адресу: Омская область <.....> не принадлежат на праве собственности ООО «Жилкомсервис». Железнодорожные пути относятся к категории недвижимого имущества, право собственности на такое имущество подлежит государственной регистрации в установленном законом порядке.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 31.03.2014 г. на сайте

www.zakupki.gov.ru ООО «Жилкомсервис» было опубликовано извещение № 31401026973 (№ закупки 17657).

Дата начала подачи заявок 01.04.2014 15:00 (время московское);

Дата окончания подачи заявок 22.04.2014 12:00 (время московское);

Срок предоставления разъяснений извещения/документации с 01.04.2014 15:00 по 07.04.2014 15:00 (время московское).

04.04.2014 г. от ОАО «Омская топливная компания» в адрес ООО «Жилкомсервис» поступил запрос № 1503 на разъяснение положений Документации об открытом аукционе, в котором «ОАО «Омская топливная компания» просит ООО «Жилищно-коммунальный сервис» разъяснить каким образом и на каком основании перевозчиком будут подаваться вагоны на железнодорожные пути необщего пользования, расположенные по адресу: Омская область<.....> и не принадлежащие Заказчику. Кроме того, просит подтвердить наличие или отсутствие прав Заказчика на железнодорожные пути необщего пользования, расположенные по адресу: Омская область, г<....> в случае отсутствия у Заказчика прав на железнодорожный путь необщего пользования, просит предоставить информацию о его законном владельце.

08.04.2014 г. ООО «Жилкомсервис» разместило на официальном сайте www.zakupki.gov.ru текст ответа на запрос ОАО «Омская топливная компания»:

ООО «Жилкомсервис» заключило договор аренды складской площади с ООО «ТрансУголь», с целью разгрузки и складирования угля. В случае, наличия каких-либо сложностей (аренда вагонов, погрузка-разгрузка) или иное, Поставщик решает эти вопросы самостоятельно в счет стоимости поставки угля.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Организатором открытого конкурса материалы, заслушав представителя Заявителя, Ответчика, Комиссия признала жалобу необоснованной, исходя из следующего.

В соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

Открытый аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2014 г. проводился в соответствии с Положением о закупках, товаров, работ и услуг для нужд «ООО «Жилкомсервис», утвержденным Председателем Совета директоров ООО «Жилкомсервис» (протокол № 3 от 19.07.2013 г.).

На основании пункта 1.1 Положения настоящей Положение определяет закупочную деятельность ООО «Жилкомсервис», условие и порядок подготовки и проведения

соответствующих способов закупки, условия их применения, порядок отбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей), порядок заключения и исполнения договоров.

Пунктом 6.8.1. Положения определено, что любой участник закупок вправе направить запрос о разъяснении положений аукционной документации, в срок не позднее, чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса комиссия обязана направить в письменной или в форме электронного документа разъяснения положений аукционной документации участнику закупок.

Комиссией Омского УФАС установлено, что 04.04.2014 г. от ОАО «Омская топливная компания» в адрес ООО «Жилкомсервис» поступил запрос на разъяснение № 1503. ООО «Жилкомсервис» разместило на официальном сайте www.zakupki.gov.ru текст ответа на запрос ОАО «Омская топливная компания»: «ООО «Жилкомсервис» заключило договор аренды складской площади с ООО «ТрансУголь», с целью разгрузки и складирования угля. В случае, наличия каких-либо сложностей (аренда вагонов, погрузка-разгрузка) или иное, Поставщик решает эти вопросы самостоятельно в счет стоимости поставки угля.» Письменные дополнения к разъяснению Документации об открытом аукционе были предоставлены Заказчиком на заседание Комиссии 17.04.2014 г.

Частью 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о месте поставки товара, выполнения работ, оказание услуг.

Данное требование установлено и в пункте 6.6 Положения в аукционной документации о закупке.

Проанализировав аукционную Документацию, утвержденную Директором ООО «Жилкомсервис» <.....> , Комиссия Омского УФАС установила, что согласно пункту 5 аукционной Документации местом поставки товара является склад Заказчика в г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1.

Склад Заказчика расположен на земельном участке, переданном ему на основании договора аренды земельного участка № ОТУ-ДА-00002-2014 от 17.03.2014 г.

В соответствии с вышеуказанным договором, Арендодатель ООО «ТрансУголь» передало во временное пользование ООО «Жилкомсервис» часть земельного участка площадью 1000 кв.м из земельного участка Арендодателя с кадастровым номером 55:35:010124:0073, общей площадью 27330 кв.м, расположенного по адресу: Омская область<....>

На заседании Комиссии, представитель ООО «Жилкомсервис» пояснила, что в данном договоре опечатка, и следует читать адрес земельного участка: Омская область, Называевский район, <.....> Согласно кадастровому паспорту земельного участка от 09.02.2012 г. № 52/201/12-12956 местоположение земельного участка Омская область, <.....>

По мнению Комиссии Омского УФАС основной задачей законодательства,

устанавливающего порядок проведения торгов, является не только обеспечение максимально широкого круга участников закупки, но и выявление в результате торгов лица, исполнение контракта (договора) которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. Включение в документацию о закупках условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Положениями части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Вместе с тем, определение в Документации об аукционе места поставки товара: склад Заказчика, расположенный по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1 не может привести к сокращению числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, росту или снижению цены товара, не связанному с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказу хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определению общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иным обстоятельствам, создающим возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, являющимся признаками ограничения конкуренции в соответствии с пунктом 17 статьи 4 закона о защите конкуренции.

Таким образом, из приведенных положений Омское УФАС пришло к выводу о том, что документация об аукционе должна содержать требования, позволяющие определить соответствие поставляемого товара потребностям Заказчика, в том числе и требование к месту поставки товара.

Использованный Заказчиком способ определения места поставки товара (склад Заказчика) является допустимым, данное условие включено в документацию в интересах Заказчика, не нарушает требований действующего законодательства, не нарушает прав и законных интересов участников закупки и не обеспечивает победу в торгах конкретному хозяйствующему субъекту.

Учитывая указанные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу ОАО «Омская топливная компания» на действия Заказчика ООО «Жилкомсервис» при проведении открытого аукциона в

электронной форме на поставку каменного угля для нужд ООО «Жилкомсервис» в 2014 году.

Председатель Комиссии
В.А. Кабаненко

Члены Комиссии:

Г.В. Лаптева
Ю.В. Стогова
А.В. Ланбина
Д.А. Бакатина

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.