

о признании жалобы необоснованной

17.04.2014 г.  
Омск

г.

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:

<...> - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

<...> - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

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 «...» (далее – ОАО «...», Заявитель) на действия Заказчика – Общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-коммунальный сервис» (далее – ООО «Жилкомсервис», Заказчик) (закупка №31401029885) (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 <...> <...> (без надлежаще оформленных полномочий, предъявлен паспорт)

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 3220 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. 12

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 выполнения работ, оказания услуг является склад Заказчика, расположенный по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1.

На заседании Комиссии 17.04.2014 г. представитель Заявителя пояснил, что с учетом того, что оказание потенциальным исполнителем договора услуг по буртованию, взвешиванию и погрузке угля ООО «Жилкомсервис» предполагает наличие у Заказчика права владения и пользования на весовое оборудование и территорию по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1, а также наличие права пользования таким весовым оборудованием и соответствующей территории у потенциального исполнителя.

Представитель Заявителя пояснил, что ОАО «...» просило ООО «Жилкомсервис» разъяснить на каком праве весовое оборудование и территория, находящаяся по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1 принадлежит ООО «Жилкомсервис», а также каким образом потенциальному исполнителю договора будет обеспечена возможность использования такого весового оборудования и территории для оказания соответствующих услуг Заказчику. В случае отсутствия у Заказчика прав на весовое оборудование и указанную выше территорию, ОАО «...» просило предоставить информацию об их законном владельце.

От Заказчика были получены следующие разъяснения: «Заключен договор № ОУТ-ДА-00002-2014 аренды складской площадки, вопросы обеспечения буртования, взвешивания и погрузки потенциальные участники должны решать самостоятельно в счет стоимости работ (услуг) в соответствии с предметом контракта».

Как считает представитель Заявителя из данного разъяснения правовая неопределенность в исполнении контракта потенциальным исполнителем не устранена. Так, из разъяснений следует, что фактически исполнение контракта потенциальным исполнителем может быть поставлено в зависимость от действий третьих лиц, которые либо предоставят весовое оборудование и территорию склада в пользование потенциальному исполнителю, либо нет

По мнению представителя Заявителя, из данных Заказчиком разъяснений по закупке № 31401026873 известно, что собственником складской площади является ООО «...», которое также является потенциальным участником торгов. При этом, по мнению Заявителя, собственник, являющийся конкурентным участником закупки имеет право ограничить любых третьих лиц в пользовании переданной Заказчику складской площадью. При таких обстоятельствах Заявитель полагает, 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 участником 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 «...» в данном открытом аукционе, и просит вынести предписание Заказчику об аннулировании закупки № 31401029885.

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 № 17738 от 01.04.2014 г., размещенного в единой информационной системе;
- документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора по оказанию услуг буртования, взвешивания и погрузки угля на грузовой автомобильный транспорт со склада в г. Называевске, утвержденной директором ООО «Жилкомсервис»;
- Положения о закупке товаров, работ и услуг для собственных нужд ООО «Жилкомсервис», утвержденного Председателем Совета директоров ООО «Жилкомсервис» С.Г. Головиным (протокол № 3 от 19.07.2013 г.);
- дополнения к разъяснению документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора по оказанию услуг буртования, взвешивания и погрузки угля на грузовой автомобильный транспорт со склада в г. Называевске;
- 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. Территория, находящаяся по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1, и указанная Заказчиком в качестве места оказания услуг, находится у Заказчика в аренде. Весового оборудования Заказчик в собственности либо в аренде не имеет. Исполнителю договора будет предоставлен доступ в место оказания услуг, в том числе с возможностью поставки его весового оборудования.

2. Земельный участок, расположенный по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1 относится к категории недвижимого имущества, право собственности на такое имущество подлежит государственной регистрации в установленном законом порядке. Сведения о государственной регистрации прав и об объектах недвижимого имущества, содержащихся в Едином государственном реестре прав, предоставляются по запросам любого лица органами, осуществляющие государственную регистрацию прав в соответствии с Федеральным законом от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

3. Из представленных материалов и информации следует, что 01.04.2014 г. на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) ООО «Жилкомсервис» было опубликовано извещение № 31401029885 (№ закупки 17738).

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 «...» в адрес ООО «Жилкомсервис» поступил запрос № 1502 на разъяснение положений Документации об открытом аукционе, в котором «ОАО «...» просит ООО «Жилищно-коммунальный сервис» разъяснить:

- на каком праве весовое оборудование и территория, по адресу: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1 принадлежит ООО «Жилкомсервис», а также каким образом потенциальному исполнителю договора будет обеспечена возможность использования такого весового оборудования и территории для оказания соответствующих услуг Заказчику.

- в случае отсутствия у Заказчика прав на весовое оборудование и указанную выше территорию, просит предоставить информацию об их законном владельце.

08.04.2014 г. ООО «Жилкомсервис» разместило на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) текст ответа на запрос ОАО «...»: «Заключен договор № ОУТ-ДА-00002-2014 аренды складской площадки, вопросы обеспечения буртования, взвешивания и погрузки потенциальные участники должны решать самостоятельно в счет стоимости работ (услуг) в соответствии с предметом контракта».

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

**4.1.** 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 оказание услуг буртования, взвешивания и погрузки угля на грузовой автомобильный транспорт со склада в г. Называевске 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 настоящее 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 № 1502. ООО «Жилкомсервис» разместило на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) текст ответа на запрос ОАО «...»: «Заклучен договор № ОУТ-ДА-00002-2014 аренды складской площадки, вопросы обеспечения буртования, взвешивания и погрузки потенциальные участники должны решать самостоятельно в счет стоимости работ (услуг) в соответствии с предметом контракта».

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, оказания услуг.

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

Проанализировав аукционную Документацию, утвержденную Директором ООО «Жилкомсервис» И.А. Парыгиным, Комиссия Омского УФАС установила, что согласно пункту 12 аукционной Документации местом выполнения работ, оказания услуг является: Омская область, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1.

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

В соответствии с вышеуказанным договором, Арендодатель ООО «...» 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, Называевский район, г. Называевск, ул. Энергетиков, д.198.

На заседании Комиссии, представитель ООО «Жилкомсервис» пояснила, что в данном договоре опечатка, и следует читать адрес земельного участка: Омская область, Называевский район, г. Называевск, ул. Энергетиков, д. 1. Согласно кадастровому паспорту земельного участка от 09.02.2012 г. № 52/201/12-12956 местоположение земельного участка Омская область, Называевский район, г. Называевск, ул. Энергетиков, д.1.

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.

**4.2.** Согласно пункту 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок формирования цены договора (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

В соответствии с пунктом 15 Документации об открытом аукционе Заказчик указал, что цена договора формируется с учетом расходов на буртование и взвешивание угля, его погрузки на грузовой автомобильный транспорт со склада ООО «Жилкомсервис» в г. Называевске, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Правила определения и формирования цены договора также определены Гражданским кодексом РФ. Так, согласно ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон.

К тому же, в Гражданском кодексе РФ закреплён принцип свободы договора (статья 421). Субъекты гражданского права свободны как в заключении договора, так и в определении его условий.

При принятии решения Комиссия Омского УФАС исходила, в том числе из организационно-технических требований (отсутствие у Заказчика собственного склада угля, оборудованного весовым хозяйством, отсутствие возможности контроля качественных и весовых показателей поставляемого угля).

При этом Комиссия Омского УФАС отмечает, что в силу норм гражданского законодательства лицо, осуществляя предпринимательскую деятельность и участвуя в аукционе принимает на себя определенные риски. Участие в аукционе носит добровольный характер, поэтому лицо, принимая решение об участии в аукционе рассматривает целесообразность такого участия на предложенных Заказчиком условиях, с учетом готовности к поставке товара, наличия необходимого имущества, денежных средств, специалистов и т.д.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС пришла к выводу, действия Заказчика при проведении аукциона были законными и обоснованными.

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

#### РЕШИЛА:

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

электронной форме на право заключения договора по оказанию услуг по буртованию, взвешиванию и погрузки угля на грузовой автомобильный транспорт со склада в г. Называевске.