

13.05.2014

г. Благовещенск

(решение в полном объеме изготовлено 16.05.2014)

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе: <...> ,

в присутствии: представителя заявителя - ООО «Угольная Компания Энергоальянс» <...>, действующего на основании доверенности № 1 от 12.05.2014, представителей заказчика - муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск»: <...>, действующего на основании доверенности № 01-11/1497 от 25.03.2014, <...>, действующего на основании доверенности № 01-11/1497 от 25.03.2014.

Участникам разъяснены права, порядок рассмотрения жалобы, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии.

УСТАНОВИЛА:

29.04.2014 в Амурское УФАС России от ООО «Угольная Компания Энергоальянс» поступила жалоба на действия муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск» при проведении запроса котировок на поставку продукции угольной марок 2 БР и 3 БР и топочного мазута М-100, объявленного извещением за № 31401111867 от 28.04.2014 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru, выразившиеся, по мнению заявителя, в неуказании в извещении и документации о закупке сведений о начальной (максимальной) цене договора, приобретение по одной процедуре закупки товаров, технологически и функционально не связанных.

На рассмотрении жалобы представитель ООО «Угольная Компания Энергоальянс» поддержал доводы, изложенные в жалобе в полном объеме, пояснил, что в 28 апреля 2014г. на сайте zakupki.gov.ru было опубликовано извещение и документация о проведении МУП «Теплоэнерго города Белогорск» закупки угольной продукции.

Указанная процедура проводится в рамках Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положения о закупке товаров, работ и услуг МУП «Теплоэнерго города Белогорск», утвержденного 04.03.2013г.

В соответствии с п.5 ч.9 ст.4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ в извещении о закупке должны быть указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота). Кроме этого, сведения о начальной (максимальной) цене договора, согласно п.5 ч.10 ст.4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ должны быть указаны и в документации о закупке. Данные требования так же

закреплены в главе 6 Положения о закупке товаров, работ и услуг МУП «Теплоэнерго города Белогорск», утвержденного 04.03.2013г.

Кроме этого, заказчик по каким-то причинам объединил в одной процедуре два совершенно разных «предмета закупки»: уголь марок 2 БР и 3 БР и топочный мазут М-100, что, по мнению заявителя, приведет к необоснованному ограничению конкуренции.

В нарушение указанных норм заказчик в лице муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск» не указал сведения о начальной (максимальной) цене договора.

Основным видом деятельности ООО «Угольная Компания Энергоальянс» является поставка угля, поставкой мазута ООО «Угольная Компания Энергоальянс» не занимается. ООО «Угольная Компания Энергоальянс» была намерена принять участие в запросе котировок цен на поставку угольной продукции. Отсутствие начальной (максимальной) цены в документации о запросе котировок, а также закуп заказчиком технологически и функционально не связанных товаров (угольной продукции и топочного мазута) не позволило ООО «Угольная Компания Энергоальянс» сформировать свое предложение о цене и подать заявку на участие в запросе котировок.

Просит обязать муниципальное унитарное предприятие «Теплоэнерго города Белогорск» внести в извещение и документацию сведения о начальной (максимальной) цене договора разделить закупку на два лота и продлить срок подачи заявок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ.

Представители заказчика с доводами заявителя не согласились, пояснили, что закупка на основании норм Положения о закупке товаров, работ и услуг МУП «Теплоэнерго г. Белогорск» от 01.03.2013 произведена в форме котировок (запросов) цен. Данное решение было принято закупочной комиссией МУП (протокол заседания комиссии от 24.04.2014) по основаниям, указанным в докладной записке заместителя директора МУП и начальника производственно-технического отдела МУП.

На основании п. 6 гл. 1 Положения, «закупочные процедуры, предусмотренные настоящим Положением, за исключением торгов (открытого конкурса и открытого аукциона), не являются торгами (не регулируются ст. 447- 449 ГК РФ и ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции») и, не являются публичной офертой.». Также, «при проведении закупочных процедур, отличных от торгов, Заказчик вправе отклонить все поступившие заявки и отменить закупочную процедуру до момента подведения ее итогов» (п. 8 гл. 1 Положения).

Исходя из п. 1 гл. 11 Положения, запрос цен - это способ закупки, который может проводиться при наличии одновременно следующих условий: для продукции есть функционирующий рынок; продукцию можно сравнивать только по ценам. К такой продукции, несомненно, относится как уголь, так и мазут топочный.

Запрос ценовых котировок, как сказано в Положении, это процедура закупки, при которой организатор определяет в качестве победителя участника запроса ценовых котировок, предложившего наименьшую стоимость выполнения договора на поставку продукции.

Основные функциональные обязанности закупочной комиссии определены главой 2 Положения. К таковым, несомненно, относится и определение конкретного способа закупки, оптимального для МУП, в каждой конкретной ситуации. В п. 2.1 гл. 4 и п. 3 гл. 3 Положения указано, что «Заказчик проводит запрос котировок цен, если цена закупаемой продукции, работ, услуг является не единственным критерием выбора поставщика. При этом запрос котировок цен проводится вне зависимости от минимальной и максимальной цены договора»; «Предприятие выбирает способ осуществления Закупки из перечня, установленного Положением, исходя из необходимости наиболее полного, своевременного и качественного обеспечения потребностей предприятия в закупаемых товарах, работах, услугах и эффективности расходования средств».

Исходя из вышеизложенного, а также общепринятого значения самого термина «котировка» как процесса (механизма) выявления цены в процессе торга, либо обработки данных о ценах, которые были установлены в процессе торга, подготовка их для публикации в отраслевых (биржевых) бюллетенях или сводках и представление участникам торгов, МУП «Теплоэнерго г. Белогорск» считает, что установление начальной (максимальной) цены планируемой поставки заказчиком не только необязательно, но и невозможно. Установление такой цены заказчиком:

- е соответствует целям и задачам данного способа закупки;

- не учитывает широкий спектр потенциальных предложений в их сочетании исходя из предложенных условий (требований);

- противоречит п. 5 гл. 11 Положения, согласно которому «Заявка на участие в запросе цен должна содержать сведения, установленные в ст. 6 главы 7 Положения о закупке, а также сведения о цене договора, включая сведения о цене единицы продукции.». Цену договора должен предложить участник, а не заказчик, причем, с обязательным учетом иных обязательных условий (требований) заказчика.

МУП, как любая теплоснабжающая организация, заинтересована в минимальной цене на качественную продукцию, доставленную в надлежащем агрегатном состоянии, туда, куда нам нужно, с гарантией бесперебойной поставки и того, и иного типа топлива, с наличием альтернативного (альтернативных) поставщиков на случай аномально холодной зимы и иных обстоятельств (поломки, порывы, утечки, затопления трасс и т.д. и тп.).

Запрет на включение в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений, установлен ч. 3 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" и не распространяется на МУП.

Необходимость в поиске универсального поставщика обусловлена, помимо причин, указанных в докладной записке от 23.04.2014, особенностями теплоснабжающего комплекса г. Белогорск, находящегося в эксплуатации МУП. Данный комплекс наряду с простым и широко распространённым топливом как уголь, который не требует особых технологических условий поставки, складирования и использования, нуждается в огромном количестве топочного мазута для функционирования котельных, доставшихся городу от Министерства

обороны РФ.

Заказчик полагает, что включением в одну закупку и мазута и угля предприятие не создало кому-то преимущественных условий участия в закупке и не ограничило доступ к такой закупке заявителя (ООО «Угольная компания Энергоальянс»).

Просит признать жалобу необоснованной.

Заслушав представителей сторон, приняв во внимание их письменные и устные доводы, рассмотрев материалы дела, Комиссия Амурского УФАС России установила:

28.04.2014 на сайте zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № [31401111867](#) и документация о проведении МУП «Теплоэнерго города Белогорск» [запроса цен \(котировка\) угля 2БР и 3БР и топочного мазута М-100](#).

Согласно Информационной карте запроса ценовых котировок предметом договора право заключения договора на поставку угля марок 2БР и 3БР - 50000 тонн (в том числе, 2БР- 35 000 тонн и 3БР - 15 000 тонн) и мазута топочного марки М-100 - 10000 тонн.

Дата начала подачи котировочных заявок 28 апреля 2014 г. 12.00 час., окончания - 08 мая 2014 г. 12.00 час. Дата проведения рассмотрения и оценки котировочных заявок 08 мая 2014 г. 16.00 час.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг муниципальными унитарными предприятиями в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов. К таковым относится МУП «Теплоэнерго г.Белогорск».

Согласно статье 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). 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 части 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ в единой информационной системе при закупке 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 в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) настоящей статьи.

Часть 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ определяет сведения, которые должно содержать извещение о закупке, при этом предусматривает, что в состав указанных сведений входят сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) (пункт 5).

Часть 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ предусматривает, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) (пункт 5).

Пунктом 2 главы 6 Положения о закупках муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск» предусмотрено, что в извещении о закупке указываются сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

В нарушение вышеуказанных норм в состав извещения и документации о закупке, объявленной извещением за № 31401111867 от 28.04.2014 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru, не включены сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются

предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Согласно части 5 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2007 (ОКПД), введенным в действие [приказом](#) Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22 ноября 2007 г. N 329-ст, мазут топочный имеет код 23.20.17.311, а уголь бурый марки Б - 10.10.10.131. Объединение разнородного товара в один лот не позволяет поставщикам, специализирующимся на поставке однородной продукции – угля или нефтепродуктов, осуществляющих деятельность на самостоятельных товарных рынках, принять участие в запросе котировок, включая ООО «Угольная Компания Энергоальянс». При этом, одному или нескольким участникам созданы/ могут быть созданы преимущественные условия участия в закупке (ООО «Восток – Центр»).

Таким образом, отсутствие в извещении и документации о закупке, осуществляемой муниципальным унитарным предприятием «Теплоэнерго города Белогорск», сведений о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), а также приобретение по одной процедуре закупки товаров, входящих в различные группы услуг согласно ОКДП, технологически и функционально не связанных, повлекли ограничение круга участников закупки.

Установленный порядок оценки заявок противоречит условиям закупочной документации, установленной в пункте 4.3 Документации: «Котировочной заявке, содержащей наиболее низкую цену договора, присваивается первый номер <...> Порядковые номера заявок других участников устанавливаются по мере увеличения цены. При предложении наиболее низкой цены договора несколькими участниками закупки победителем признается участник закупки, котировочная заявка которого поступила ранее котировочных заявок других участников. Победителем запроса ценовых котировок признается участник закупки, который предложил наиболее низкую цену договора и наиболее подходящие иные условия, котировочной заявке которого присвоен первый номер».

При этом документацией заявлен и другой порядок оценки (какой именно порядок отбора победителя будет использовать заказчик и комиссия?), который не позволяет участникам и членам закупочной комиссии определить, при каких конкретных условиях заявленный участником предложений ему может быть установлено определенное количество баллов по каждому из пяти критериев оценки. Значимость критерия установлена не конкретная, а как максимально возможная, то есть может быть и снижена. Установленный порядок оценки позволяет закупочной комиссии субъективно оценить заявки участников.

Так, оценка по критерию «Заявленный ассортимент в части марок угля и мазута и их объемное соотношение» не может быть использован на практике, поскольку извещение содержит требование к конкретному количеству топлива по каждой его марке. Не может быть использован критерий оценки «Универсальность поставщика», поскольку по требованиям документации к участникам закупки, все участники обязаны быть универсальными (п. 2.1.7 Документации). В случае его

несоответствия установленным требованиям, участник отклоняется от участия в запросе. Аналогичная ситуация и по другим критериям оценки.

Кроме того отдельные условия договора, содержащиеся в документации, противоречат друг другу. Так, пунктом 2.3. договора установлено, что цена Договора является твердой и может изменяться в ходе его исполнения, в случаях, предусмотренных п.2.4. настоящего Договора. Пунктом 2.4. предусмотрено, что цена настоящего Договора и количество Товаров могут быть изменены по соглашению сторон без изменения предусмотренных настоящим Договором иных условий исполнения настоящего Договора в случае объективно обусловленных причин рыночного характера (замена, предусмотренная п. 1.3 настоящего Договора, изменение цен на Товар на рынках, условия транспортировки, качественные показатели и т.п.), а также в случае изменения потребности Заказчика в Товаре. При этом 1.2. договора установлено, что вид, марка, сорт, количество, качество поставляемого топлива, цена, сроки (периоды) поставки и оплаты, условия (базис) поставки, с учетом заявок Заказчика, согласовываются (то есть могут изменяться) сторонами в Приложении № 1 к договору. Замена марок и сортов топлива другими марками и сортами допускается в порядке, определяемом ГОСТами и по согласованию с Заказчиком.

Также состоит дело и с оплатой по договору. Пунктом 2.6. договора оплата по договору осуществляется по безналичному расчету платежными поручениями путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Поставщика. Заказчик производит оплату по факту поставки на основании выставленных счетов-фактур и товарных накладных в течение 15 (пятнадцати) банковских дней. Во всех платежно-расчетных документах (счетах, платежных поручениях и т. п.) должна быть ссылка на номер <...> дату настоящего Договора. Заказчик вправе полностью или частично осуществить предоплату за Товар, а также оплатить уже фактически поставленный товар с рассрочкой от 90 дней до одного года с даты поставки.

При этом, согласно п. 5.1. документации договор составляется путем включения условий исполнения, предложенных победителем в котировочной заявке, в проект договора, прилагаемый к котировочной документации. Учитывая вышеизложенное потенциальные участники не способны четко определиться с условиями проведения запроса котировок, изложенными в документации и условиями исполнения договора, который отличается от общих условий запроса котировок. Установленные не соответствия влеку ограничения к доступу к участию в запросе котировок и указывают на наличие в действиях организаторов закупки признаков нарушения частей 1, 2 и 3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции»

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу ООО «Угольная Компания Энергоальянс» на действия муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск» при проведении запроса котировок на поставку продукции угольной марок 2 БР и 3 БР и топочного мазута М-100, объявленного извещением за № 31401111867 от 28.04.2014 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО «Угольная Компания Энергоальянс» на действия муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск» при проведении запроса котировок на поставку продукции угольной марок 2 БР и 3 БР и топочного мазута М-100, объявленного извещением за № 31401111867 от 28.04.2014 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru, обоснованной.
2. Признать заказчика - муниципальное унитарное предприятие «Теплоэнерго города Белогорск» нарушившим пункт 5 части 9 и пункт 5 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и пункт 2 главы 6 Положения о закупках муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск».
3. В действиях муниципального унитарного предприятия «Теплоэнерго города Белогорск» установлены признаки нарушения ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. Заказчику выдать предписание об устранении нарушений.
5. Материалы настоящего дела для возбуждения дела по признакам нарушения ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу Амурского УФАС не передавать в связи с принятием мер в рамках настоящего дела.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течении трех месяцев со дня его принятия.