

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-621/2019

«30» апреля 2019 г.

г. Кемерово, Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии: <...> – <....>

<...> – <....>

<...> – <....>

Членов комиссии:

<...> – <....>

<...> – <....>

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя Государственного учреждения «Кузбасспассажиравтотранс» (по доверенности);

- <...> – представителя Государственного учреждения «Кузбасспассажиравтотранс» (по доверенности);

- <...> – представителя Общества с ограниченной ответственностью «Перекресток Ойл» (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перекресток Ойл» и материалы жалобы № 042/07/3-621/2019.

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 2485 от 19.04.2019) Общество с ограниченной ответственностью «Перекресток-Ойл» (далее также – ООО «Перекресток-Ойл», Заявитель) на действия заказчика закупки Государственное учреждение «Кузбасспассажиравтотранс» (далее – ГУ «КПАТ», Заказчик) при проведении запроса цен в электронной форме на поставку ГСМ (АИ-92), извещение о проведении которого было опубликовано 03.04.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) под № 31907722776 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком была необоснованно отклонена заявка ООО

«Перекресток-Ойл», в связи со следующим:

1. У Заявителя отсутствуют АЗС в п. Тисуль, пгт. Яя, в Новосибирской области (г. Барабинск, г. Искитим, г. Куйбышев, г. Обь), в Омской области, в Алтайском крае (г. Барнаул, г. Заринск).

ООО «Перекресток-Ойл» полагает, что наличие у участника всех необходимых Заказчику АЗС, в том числе на указанных территориях на момент подачи заявки ограничивает конкуренцию, поскольку их отсутствие не препятствует участнику надлежащим образом исполнить требования договора путем заключения дополнительных договоров и осуществления заправок автотранспорта Заказчика через сеть АЗС партнеров. Кроме того, ООО «Перекресток-Ойл» указывает на то, что у ГУ «КПАТ» отсутствуют маршруты в наиболее удаленную Омскую область, в связи с чем включение данного региона ограничивает конкуренцию, создает преимущественные условия на участие в Закупке лицам, имеющим крупные разветвленные сети АЗС.

2. У Заявителя АЗС расположена на расстоянии более 3 км от места стоянки автотранспорта (гаражный бокс, пр. Кузнецкий, д. 81).

ООО «Перекресток-Ойл» полагает, что данное расстояние ничем не обосновано, ограничивает конкуренцию и создает преимущественные условия на участие в Закупке лицам, АЗС которых расположены на расстоянии не более трех километров.

Требуемая АЗС ООО «Перекресток-Ойл» расположена на расстоянии 3,5 км (по данным 2GIS) и в полной мере позволяет Заявителю выполнить условия договора.

3. ООО «Перекресток-Ойл», указывает на то, что поскольку Заказчиком выбрана форма проведения Закупки – запрос цен, то предметом сравнения заявок может быть только цена предложения, в связи с чем место поставки товара (оказания услуг) не может являться существенным критерием оценки и не указано в качестве такового, а такое основание отклонения заявки как несоответствие места поставки в Документации о закупке отсутствует, в принципе.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 24.04.2019 № 03/4460 рассмотрение жалобы № 042/07/3-621/2019 было назначено на 30.04.2019 на 13 часов 15 минут. Данное уведомление было направлено в адрес Заказчика и Заявителя, на адреса официальной электронной почты.

В письменном отзыве на жалобу ГУ «КПАТ» выразило несогласие с доводами жалобы, просило признать жалобу ООО «Перекресткой Ойл» необоснованной.

Относительно отсутствия у ООО «Перекресток-Ойл» АЗС на территории п. Тисуль, пгт. Яя, Новосибирской области (г. Барабинск, г. Искитим, г. Куйбышев, г. Обь), Омской области, Алтайского края (г. Барнаул, г. Заринск), Заказчиком даны следующие пояснения:

В данной части Заявитель мотивирует жалобу тем, что отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в Документации оборудования не должно влиять на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам запроса цен, поскольку такое оборудование может быть привлечено участником закупки путем заключения

договоров и осуществления заправок через АЗС партнеров.

Однако, на момент подачи заявки, Заявитель не указал в явном виде на возможность исполнения обязательств путем заключения договоров и осуществление заправок через АЗС партнеров Заявителя. Соответственно, заявка ООО «Перекресток-Ойл» рассматривалась Заказчиком по указанным в ней сведениям в составе заявки.

Вместе с тем, вопреки доводу Заявителя, процедура запроса цен № ГУ-245-19-ЭЗЦ от 03.04.2019 по поставке ГСМ проводилась для нужд Заказчика в связи со служебной необходимостью, при этом ГУ «КПАТ» не осуществляет деятельность по перевозке пассажиров. Таким образом, довод Заявителя о том, что рейсовые автобусы ГУ «КПАТ» не отправляются до Омской области несостоятелен.

В отношении условия расположения АЗС в г. Кемерово от места стоянки (гаражного бокса пр. Кузнецкий, 81) в радиусе не более 3 км Заказчиком указано на то, данное условие установлено в связи с необходимостью сокращать временные и финансовые затраты, которые ГУ «КПАТ» несет в связи с непроизводительным пробегом автотранспорта до АЗС.

Данное условие включено в п. 12 Документации о процедуры запроса цен в электронной форме № ГУ-245-19-ЭЗЦ от 03.04.201 (Документация о закупке), включение данного условия является правом Заказчика, ссылается на позицию ФАС России, изложенную в Решении от 20.10.2017 по делу № ВП-509/17, а также на позицию Минэкономразвития России, изложенную в Письме от 20.02.2017 № Д28и-699.

Кроме того, Заказчик полагает, что довод ООО «Перекресток-Ойл» о том, что для потенциальных участников заказа, не имеющих АЗС на территории города Кемерово и, в частности ближайшей АЗС на расстоянии не далее 3 км от местонахождения Заказчика, фактически были установлены прямые ограничения для участия в подобных торгах, не является обоснованным, поскольку по данным 2GIS в радиусе 3 км от места стоянки автотранспорта (гаражного бокса пр. Кузнецкий, д. 81) расположены шесть автомобильных заправочных станций ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» - 750 м, КМП - Ойл 1,17 км Региональная компания Баррель - 1,35 м, Shell - 1,45 км, Татнефть АЗС - 1,71 км, Лукойл (что подтверждается распечатками из системы 2GIS и свидетельствует о том, что установленное Заказчиком условие подходит не менее 6 заправочным станциям, соответственно не ограничивает круг потенциальных участников закупки.

30.04.2019 на заседание Комиссии прибыли представители ГУ «КПАТ» и представитель ООО «Перекресток Ойл».

Представитель ООО «Перекресток Ойл» в полном объеме поддержал доводы жалобы. Представители ГУ «КПАТ» возражали по доводам жалобы.

Заслушав представителей ГУ «КПАТ», представителя ООО «Перекресток Ойл», изучив материалы жалобы № 042/07/3-621/2019, Комиссией установлено следующее:

В соответствии с п 1. ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее

также – Закон № 223-ФЗ) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Таким образом, требования Закона № 223-ФЗ при проведении закупок товаров работ услуг распространяются на ГУ «КПАТ».

В силу ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Приказом Департамента транспорта и связи Кемеровской области утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг ГУ «КПАТ» на 2019 год. (размещено в ЕИС 08.02.2019).

03.04.2019 ГУ «КПАТ» в ЕИС было размещено извещение о проведении запроса цен в электронной форме на поставку ГСМ (АИ-92) № ГУ-245-19-ЭЗЦ с начальной максимальной ценой 327 670,00 рублей (далее – Извещение), а также Документация на проведение процедуры запроса цен в электронной форме № ГУ-245-19-ЭЗЦ от 03.04.2019. Поставка горюче-смазочных материалов (ГСМ) (далее — Документация о закупке)

12.04.2019 Закупочной комиссией ГУ «КПАТ» был составлен Протокол рассмотрения и оценки заявок участников по запросу цен в электронной форме № ГУ-245-19-ЭЗЦ от 03.04.2019. Поставка горюче-смазочных материалов (ГСМ) (далее – Протокол).

Согласно Протоколу на участие в Закупке были поданы две заявки: ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» с ценовым предложением 287 000,00 рублей, ООО «Перекресток Ойл» с ценовым предложением 284 550,00 рублей.

Заявка ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» была признана соответствующей требованиям запроса цен в электронной форме.

Заявка ООО «Перекресток Ойл» была признана несоответствующей запроса цен в электронной форме, в связи с расхождением с п. 12 Документации о закупке, а именно:

отсутствие АЗС на территории п. Тисуль, пгт. Яя, Новосибирской области (г. Барабинск, г. Искитим, г. Куйбышев, г. Обь), Омской области, Алтайский край (г. Барнаул, г. Заринск);

расположение АЗС от места стоянки автотранспорта (гаражного бокса, пр.

Кузнецкий, 81) более, чем 3 км.

По итогам рассмотрения допущен только один участник закупки, Закупка признана не состоявшейся.

Согласно п. 2.1 Положения о закупке конкурентной закупкой – является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5. Федерального закона № 223-ФЗ, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 Закона № 223-ФЗ и Положения о закупках.

В соответствии с пп. 1.1 п. 1 Главы 4 Положения о закупках при осуществлении конкурентных закупок Заказчик вправе использовать следующие способы конкурентных закупок:

а) конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс);

б) аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион);

в) запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок);

г) запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

е) и иные способы закупок предусмотренных в Положении о закупках.

Глава 11 Положения о закупке устанавливает порядок проведения запроса котировок и запроса цен в электронной форме.

Разделом 10 данной главы установлен порядок рассмотрения заявок на участие в запросе цен в электронной форме.

На основании п. 1.1 раздела 10 Главы 11 Положения о закупке Запрос котировок – это форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену

договора.

Согласно п. 1.1.8 раздела 1 Главы 11 Положения о закупке победителем в проведении запроса цен признается участник закупки, соответствующий требованиям документации о проведении запроса цен и предложивший самую низкую цену договора. Если предложения о цене договора, содержащиеся в заявках на участие в запросе цен, совпадают, победителем признается участник закупки, заявка которого была получена Заказчиком раньше остальных заявок.

Пунктом 22 Документации о закупке также установлено, что победителем признается Поставщик, чье предложение соответствует условиям документации запроса цен и содержит лучшие ценовые условия.

Согласно п. 10.1 раздела 10 Положения о закупке, комиссия по осуществлению закупок рассматривает заявки на участие в запросе цен в электронной форме участников закупки, подавших такие заявки, на соответствие требованиям, установленным извещением о закупке,

Исходя из п. 10.2 раздела 10 главы 11 Положения о закупке, заявка на участие в запросе цен в электронной форме рассматривается комиссией по осуществлению закупок на предмет соответствия всем требованиям, изложенным в извещении о закупке, и признается соответствующей или не соответствующей указанным требованиям.

Таким образом, в соответствии с Положением о закупке и Документации о закупке, при рассмотрении заявок на участие в запросе цен закупочная комиссия проверяет поступившие заявки на соответствие требованиям, установленным Документацией о закупке, при этом разрешение вопроса о соответствии заявок требованиям Документации о закупке является необходимым условием допуска заявки участника запроса цен к этапу оценки и рейтингования и само по себе не может являться критерием оценки проведения закупки путем запроса цен.

В соответствии с п. 28 Документации о закупке, закупочная комиссия имеет право отклонить заявку участника по следующим основаниям:

Отсутствие в заявке сведений, указанных в п. 7.2.2.2. Положения о закупке Заказчика;

Наличие сведений об Участнике в реестре недобросовестных поставщиков;

Несоответствие заявки требованиям документации (непредставления документов, перечень которых определен документацией, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике, существенного нарушения по форме предоставления документов, несоответствия в части предмета закупки, технических характеристик или превышения цены, указанной в заявке, над начальной (максимальной) ценой, указанной в документации, отсутствие указания на торговую марку/товарный знак/модель предлагаемого в заявке товара, в том числе, если при производстве работ/оказании услуг используются товары);

Предоставление сертификатов с истекшим сроком действия;

В случае расхождения цены, указанной в соответствующем поле формы Заявки на ЭТП и цены, указанной в приложенных к Заявке документах;

При наличии документально подтвержденного негативного опыта сотрудничества Заказчика, его структурных подразделений с данным Участником либо аффилированными с ним юридическими и физическими лицами;

Поступления более одной заявки или наличия более чем одного предложения в заявке от одного Участника в рамках одного предложения (лота);

Несоответствие характеристик продукции, предлагаемой Участником, характеристикам продукции, содержащимся в документации о закупке, в случае, если такое несоответствие позволяет опасаться неполучения Заказчиком желаемой продукции;

При изменении условий Заказчика, являющихся критериями оценки (демпинговые цены, условия), на: - 30 % и более для выполнения работ / оказания услуг; - 40 % и более для поставки товаров.

Комиссией установлено и не оспаривается Заявителем, что заявка, поданная им на участие в закупке в части место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, установленного в п. 12 Документации о закупке не в полной мере соответствовала требованиям Заказчика.

Из пояснений Заявителя следует, что в составе заявки были представлены сведения (по форме) об АЗС, которые имеются в наличии у ООО «Перекресток-Ойл» на дату подачи заявки, вместе с тем представитель Заявителя, указал на то, что в иных непокрытых существующей сетью АЗС местах оказания услуг, требуемых Заказчику, услуги могли быть оказаны ООО «Перекресток-Ойл» путем заключения соответствующих договоров с партнерскими АЗС.

Вместе с тем Комиссия соглашается с доводом Заказчика, что Заявителем на данное обстоятельство никаким образом не было указано в заявке, в связи чем действия Заказчика по рассмотрению заявки по имеющимся сведениям являются правомерными.

Также Комиссией оценен и отклонен довод Заявителя о том, что установление в качестве обязательных мест поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, отдаленных регионов, в том числе в Омскую область, направлены на ограничения конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее – заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, Заказчика имеет право осуществлять закупки тех товаров, работ, услуг, в которых Заказчик заинтересован.

Из письменных возражений ГУ «КПАТ», а также устных пояснений представителей Заказчика следует, что Закупка осуществляется для собственных нужд предприятия, при этом ГУ «КПАТ» не оказывает услуги пассажирских перевозок (данная информация подтверждается также сведениями из ЕГРЮЛ), таким образом, довод Заявителя, что в Омскую область отсутствуют регулярные пассажирские маршруты с автовокзала г. Кемерово, является необоснованным.

Также Комиссией был оценен и отклонен довод Заявителя о том, что установление в п. 12 Документации о закупке требования; «в целях минимизации холостых пробегов автотранспорта, расположение АЗС в г. Кемерово от места стоянки автотранспорта (гаражного бокса, пр. Кузнецкий, 81) должно быть в радиусе не более 3 км», ограничивает потенциальную конкуренцию и создает преимущественные условия участия в Закупке для определенных участников.

В материалы жалобы № 042/07/3-621/2019 Заказчиком представлены выкопировки из 2GIS, согласно которым в радиусе трех километров от гаражного бокса, пр. Кузнецкий, 81 расположены АЗС шести различных юридических лиц, в том числе крупных компаний ООО «Кузбасский деловой союз» (сеть АЗС «Лукойл»), ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» (сеть АЗС «Газпромнефть») и ПАО «Татнефть» (сеть АЗС «Татнефть»).

Ранее судами указывалось на то, что основной задачей Закона № 223-ФЗ является не столько обеспечение максимально широкого круга участников аукциона, сколько выявление в результате аукциона лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Поэтому включение в документацию об аукционе требований к качеству, техническим характеристикам оборудования, соответствующим потребностям заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупке.

Кроме того, вероятно, установление ГУ «КПАТ» п. 12 Документации о закупке столь «жестких» требований, в части необходимости оказания услуг в широкой географической зоне присутствия, а также установление требования нахождения АЗС на расстоянии не более 3 км от гаражного бокса, пр. Кузнецкий, 81 привело к тому, что заявок на участие в Закупке от иных поставщиков не поступило, в связи с чем закупка была признана несостоявшейся.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика не могут быть расценены как создание преимущественных условий для участия в запросе цен для определенных лиц.

Руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перекресток Ойл» № 042/07/3-621/2019 необоснованной.

Заместитель председателя комиссии: <...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

Примечание.

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.