

РЕШЕНИЕ

по жалобе № АТЗ-17/17 о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров

Резолютивная часть решения оглашена «27» февраля 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено «2» марта 2017 года.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) по осуществлению контроля за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления – Е.А. Гречишникова,

члены:

заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В.,

ведущий специалист - эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мясникова А.Н.,

специалист - эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Абанкин А.А.,

в присутствии представителей ФКП «Тамбовский пороховой завод» - <...> ,

в отсутствие представителя ООО «КурскПродукт», уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы надлежаще,

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «КурскПродукт» на действия ФКП «Тамбовский пороховой завод» при проведении торгов № 31604617493,

УСТАНОВИЛА:

Федеральное казенное предприятие «Тамбовский пороховой завод» (далее -

Заказчик) 29.12.2016 опубликовало в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) извещение № 31604617493 на поставку спирта этилового денатурированного, согласно технического задания, для нужд ФКП ТПЗ, начальная (максимальная) цена - **105 275 250 ,00** руб.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе на право заключения договора на поставку спирта этилового денатурированного согласно Техническому заданию Заказчика от 30 января 2017 года на участие в конкурсе была подана единственная заявка ООО «РИАЛ». Этим же протоколом оформлено решение единой комиссии о допуске ООО «РИАЛ» к участию в конкурсе, признании общества единственным участником конкурса, о соответствии заявки ООО «РИАЛ» требованиям конкурсной документации и заключении договора с единственным участником конкурса ООО «РИАЛ».

Заявитель ООО «КурскПродукт» обратилось в Тамбовское УФАС России с жалобой (вх. от 06.02.2017 № 517). В качестве доводов указано, что Заказчиком в конкурсной документации установлены требования, которые противоречат действующему законодательству об обороте этилового спирта, а также установлены требования, которые вводят в заблуждение ООО «КурскПродукт» и делают невозможным формирование заявки на участие в закупочной процедуре, ввиду неясности критериев и порядка оценки поданных заявок.

Заказчик представил возражения, в которых указал, что с доводами жалобы не согласен, считает её необоснованной.

На заседании 15 февраля 2017 года Комиссия Тамбовского УФАС России приняла решение о продлении срока рассмотрения жалобы в соответствии с ч. 14 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции до 28.02.2017. Второе заседание проведено «27» февраля 2017 года.

Комиссия Тамбовского УФАС России в результате рассмотрения жалобы, возражений на неё и материалов закупки установила следующее.

1. В конкурсной документации отсутствуют требования о наличии лицензии, которая должна иметься у участников закупки.

Так, порядок проведения закупки определен Положением о закупке Заказчика от 28 сентября 2016 года (далее – Положение о закупке), утвержденным директором ФКП ТПЗ О.В. Сюсюкиным.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 2 части 1 статьи 8 Положения о закупке установлено, что участник процедуры закупки должен соответствовать требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, в том числе обладать необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих

лицензированию в соответствии с действующим законодательством РФ и являющихся предметом заключаемого договора.

Согласно п. 4 Информационной карты конкурсной документации предметом торгов является поставка спирта этилового денатурированного в количестве 192 000 дал.

Согласно Федеральному закону от 22.11.1995 года №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» лицензированию подлежат виды деятельности по производству и обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции.

Таким образом, согласно предмету закупки, участнику закупки необходима лицензия, выданная на производство, хранение и поставку произведенного этилового спирта, в том числе денатурата.

При этом, в конкурсной документации требования о наличии конкретных лицензий у участников закупки не установлены.

Таким образом, Заказчиком нарушен пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и п. 2 ч. 1 ст. 8 Положения о закупке.

2. Порядок поставки товара, установленный заказчиком, противоречит требованиям законодательства.

В соответствии с п. 4.2 раздела «Техническая документация» документации открытого конкурса и пунктом 3.2 проекта договора доставка продукции должна осуществляться транспортом, силами и за счет Поставщика, выгрузка продукции — за счет Покупателя

В свою очередь пункты 4, 10 Информационной карты конкурсной документации предусматривают следующие условия: Начальная (максимальная) цена закупки сформирована без учета транспортных расходов Поставщика и их частичной компенсации Заказчиком. Транспортная компания, осуществляющая в соответствии с законодательством, доставку товара до склада Заказчика организуется за счет Поставщика, в свою очередь Заказчик гарантирует компенсацию Поставщику транспортных расходов в размере 80% от общей стоимости транспортных расходов. При условии, что стоимость транспортных расходов на перевозку товара не превышает 15,00 руб./дал (с НДС). Транспортные расходы свыше 15,00 руб./дал не компенсируются.

Таким образом, по результатам закупки победитель не только должен поставить спирт этиловый, но и организовать за свой счет перевозку этилового спирта. Возмещение стоимости перевозки осуществляется не в полном объеме.

Из этого, помимо прочего следует, что предметом закупки является не только поставка, но и организация перевозки этилового спирта.

Однако, это идет в разрез с требованиями Федерального закона от 22.11.1995 года №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее – Закон №171).

В соответствии с частью 3 статьи 9 Закона №171 перевозки этилового спирта (в том числе денатурата) осуществляются организацией, которая имеет лицензии на перевозки этилового спирта (в том числе денатурата) (далее - перевозчик), на основании договора перевозки, **заключенного между перевозчиком и покупателем указанной продукции.**

Требование заказчика об организации и оплате перевозки поставщиком противоречит указанной норме и создает необоснованные ограничения участию в закупке лицам, имеющим только лицензию на поставку, для которых заключение договора по результатам данной закупки фактически является одновременно и заключением договора на перевозку. Для остальных же участников закупки выполнить требование заказчика невозможно, поскольку они, не являясь стороной договора перевозки, не могут оказать влияние на его стоимость (в т.ч. не могут представить сведения о ней в заявке, как того требует конкурсная документация).

Комиссия согласна с Заявителем жалобы и в том, что критерий оценки заявок на участие в конкурсе «срок доставки товара» установленный пункт 5.4.5 конкурсной документации неправомерен. Как отмечено выше, договор перевозки заключается Заказчиком. Доставка предполагает несколько стадий: погрузку готовой продукции, перевозку готовой продукции, отгрузку готовой продукции.

Поставщик может влиять только на срок погрузки. Остальные две стадии зависят от перевозчика, а поскольку, договор перевозки на момент проведения конкурса не заключен, участник не может гарантировать какой-либо срок доставки товара и представить такие сведения в заявке.

Также справедливы претензии Заявителя относительно отказа Заказчика оплачивать перевозку товара в полном объеме, поскольку подобное софинансирование хозяйствующими субъектами деятельности заказчика положениями Закона о закупках не предусмотрено.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Оценивая рассмотренные положения конкурсной документации в их взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком созданы необоснованные ограничения конкуренции, которые выражаются в установлении условий проведения конкурса при которых, лицо не имеющее одновременно лицензий на поставку и на перевозку спирта этилового, фактически не может принять участие в закупке, а в случае участия и победы не может гарантировать исполнение контракта на условиях, указанных в заявке.

3. Противоречивость отдельных положений документации о закупке.

В жалобе ООО «КурскПродукт» изложены доводы о противоречии в пункте 5.4.5 раздела «Общие сведения» конкурсной документации (значимость критерия «Опыт и репутация участника процедуры закупки в поставках одноименных товаров» составляет 20 %) и пункта 5.4.9 этого же раздела документации (значимость данного критерия - 10%).

Действительно, как указано в жалобе, в п. 5.4.5 раздела «Общие сведения» конкурсной документации установлено: «Опыт и репутация участника процедуры закупки в поставках одноименных товаров – **20%**».

В пункте 5.4.9 данного раздела конкурсной документации указано: «По критерию «Опыт и репутация участника процедуры закупки в поставках одноименных товаров» (Кв) значимость критерия **10 процентов**».

Следовательно, в документации содержатся различные условия о значимости критерия «Опыт и репутация участника процедуры закупки в поставках одноименных товаров».

Указанное обстоятельство вводит потенциальных участников торгов в заблуждение и затрудняет участие в торгах.

Кроме того, пунктом 6 Информационной карты конкурсной документации установлено: «Порядок оплаты. Отсрочка платежа. Количество дней отсрочки платежа является элементом расчета рейтинга заявок по критерию «условия оплаты» и определяется предложением участника закупки, признанного победителем конкурса. Оплата производится в течение указанных в заявке победителя конкурса дней, с даты отгрузки продукции со склада Поставщика на основании выставленного счета Поставщиком».

При этом пункт 2.1 проекта договора четко предусматривает, что покупатель производит оплату стоимости партии Продукции, в течение 25 (двадцати пяти) календарных дней, с даты отгрузки.

Таким образом, документация содержит противоречивые требования по оплате поставленного товара - с одной стороны – 25 дней, а с другой - как укажет победитель в своей заявке.

На основании изложенного Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу о нарушении Заказчиком п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, п. 2 ч. 1 ст. 8 Положения о закупках.

В действиях должностного лица утвердившего конкурсную документацию содержатся признаки состава административного правонарушения ответственность за которое установлена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что договор поставки этилового спирта по результатам рассматриваемых торгов заключен 13 февраля 2017 года, в дело представлена его копия.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КурскПродукт» обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, п. 2 ч. 1 ст. 8 Положения о закупках.
3. В связи с тем, что договор по результатам торгов заключен, предписание не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

С.В. Мазаева

Члены комиссии

К.И. Мурзин

Н.В. Попова

А.Н. Мясникова

А.А. Абанкин

Исп. Абанкин А.А., Тел. (4752) 72-93-54