

РЕШЕНИЕ

по делу № 181-ОВ-16

«19» декабря 2016 г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия УФАС) в составе:

<...>

с участием представителей:

ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» - П<...> по доверенности; АО «УПТК» - П<...> по доверенности;

ООО «Пинта» – П<...> (директор), Г<...> и Р<...> по доверенности;

ОАО «Новосибирское карьероуправление» - С<...> и М<...> по доверенности;

ООО «Масальская ДСФ» - С<...> (директор);

рассмотрев жалобу ООО «Пинта» (вх. № 1613483 от 25.11.2016) в отношении заказчика - государственного унитарного предприятия дорожного хозяйства Алтайского края «Северо-Западное ДСУ», организатора торгов – АО «Управление производственно-технологической комплектации», комиссии по закупкам товаров, работ и услуг по рассмотрению заявок, при проведении запроса предложений на поставку щебеночно-песчаной смеси фр. 0-40мм в количестве 54 610 т. для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» (извещение № 31604298136),

УСТАНОВИЛА:

08.11.2016 в сети «Интернет» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru организатором торгов – АО «Управление производственно-технологической комплектации» – было размещено извещение о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку щебеночно-песчаной смеси фр. 0-40мм в количестве 54 610 т. для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» (извещение № 31604298136).

Заявитель указывает, что заявка ООО «Пинта» соответствовала всем требованиям закупочной документации и была отклонена неправомерно.

На заседании комиссии 06.12.2016 представитель ООО «Пинта» поддержал доводы, изложенные в жалобе и дополнил, что в Положении о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия дорожного хозяйства Алтайского края «Северо-Западное дорожно-строительное управление» от 30.06.2016 года предусмотрено, что срок передачи договора от заказчика участнику, с которым заключается договор не должен превышать 10 рабочих дней со дня размещения в ЕИС соответствующего протокола. Таким образом, предусмотрев возможность передачи договора в течение 10 рабочих дней заказчик может передать договор для заключения с победителем уже на

следующий день после размещения протокола, что в свою очередь противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Кроме того, указывает на наличие сговора между организатором и участником торгов.

Представитель ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» и АО «УПТК» не признала нарушение и пояснила, что в соответствии с соглашением № 20/07/3 «О комплексном абонентском правовом обслуживании» от 20.07.2015 АО «УПТК» оказывает ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» услуги по подготовке и проведению закупок товаров, работ, услуг для удовлетворения нужд заказчика в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно, направленной 07.11.2016 в АО «УПТК» заявке, организатором торгов размещено извещение и документация с проектом договора на поставку щебеночно-песчаной смеси фракции 0-40 для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ», о проведении открытого запроса предложений в электронной форме под № 31604298136/28332.

Для участия в указанном открытом запросе предложений поступило две заявки. Заявка ООО «Пинта» не была допущена к участию в запросе предложений, так как данный участник не представил документы, предусмотренные в пп. 16, 17 документации о проведении открытого запроса предложений в электронной форме.

В заявке ООО «Пинта» не представило документы подтверждающие право участника на поставку товара, производителем которого он не является (предоставление фирменных гарантий производителя товара, заключенный договор с производителем, письмо производителя о сотрудничестве, удостоверение официального дилера или дистрибьютера). Письмо, представленное от ООО «Масальская ДСФ» не подтверждает сотрудничество участника закупки с производителем, так как нет гарантии на поставку щебеночно-песчаной смеси фракции 0-40 в требуемом объеме и в установленные сроки.

Протокол лабораторных испытаний № 3130 от 19.05.2016 представлен не в полном объеме (отсутствует заключение к протоколу испытаний), в соответствии с этим сделать вывод о том, что товар соответствует необходимым нормам невозможно.

Кроме того, на основании пункта 14.8.3.4 Положения о закупке товаров работ, услуг для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» от 30.06.2016 предлагаемый товар не соответствует требованиям документации, а именно не указана марка по водостойкости щебеночно-песчаной смеси фракции 0-40

По результатам проведенного запроса предложений заключен договор поставки и с АО «Новосибирское карьероуправление».

В заседании комиссии объявлен перерыв до 14.12.2016 в 15-00.

На заседании комиссии 14.12.2016 представители заявителя поддержали доводы, изложенные в жалобе и пояснили, что испытания щебеночно-песчаной смеси и

горной породы на нормы радиационной безопасности идентичны. Вся продукция на фабрике производится из одного сырья-горной массы, в связи с чем произвести испытания на каждую партию и на каждый вид материала затратно и не целесообразно.

Представитель ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» и АО «УПТК» пояснила, что представленный ООО «Пинта» паспорт качества содержит не все сведения о качественных характеристиках товара, предусмотренные ГОСТ 25607-2009, требования к которым предъявляет заказчик, а именно марку по водостойкости щебня. Кроме того, участник закупки ООО «Пинта» представил протокол лабораторных испытаний на товар, не являющийся предметом закупки и не в полном объеме.

Представители АО «Новосибирское карьероуправление» пояснили, что паспорт качества это сводный документ о качестве товара, который выписывается на основании выданных лабораториями Протоколов испытаний по каждому показателю. Протокол испытаний отражает кем, когда и на основании чего были выполнены данные испытания, а также содержит более подробную информацию об испытании. В пункте 4.9 ГОСТ 25607-2009 перечислены обязательные к указанию в паспорте качества показатели, в том числе и марка по водостойкости, которая является обязательным параметром качества и должна быть отражена в паспорте качества.

Лабораторные испытания щебеночно-песчаной смеси и горной массы ОАО «Новосибирское карьероуправление» проводит отдельно, так как считает разными видами продукции.

Представитель ООО «Масальская ДСФ» пояснил, что по показателю качества щебеночно-песчаной смеси «Наличие глины в комках» в паспорте качества указано – «нет». ООО «Масальская ДСФ» не определяет «содержание глины в комках от общего количества пылевидных и глинистых частиц», так как глина в комках в товаре отсутствует. Содержание глинистых и пылевидных частиц определяется отдельно и указывается в паспорте качества, так же как и наличие глины в комках.

Изучив представленные документы, Комиссия УФАС по Алтайскому краю пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Целями регулирования Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ст. 1 ФЗ № 223).

Для участия в открытом запросе предложений в электронной форме на поставку щебеночно-песчаной смеси фракции 0-40 для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» № 31604298136/28332 поступило две заявки от ООО «Пинта» и АО «Новосибирское карьероуправление».

21.11.2016 указанные заявки рассмотрены и в соответствии с протоколом заявка ООО «Пинта» не была допущена к участию в запросе предложений на основании пункта 14.8.3.4 Положения о закупке товаров работ, услуг для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» от 30.06.2016 не предоставление оригиналов и копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено документацией, предусмотренные пп. 16, 17 раздела 4 документации «Информационная карта открытого запроса предложений», а именно:

- документы, подтверждающие право участника закупки на поставку товара, производителем которого он не является, и предоставление фирменных гарантий производителя товара (заключенный договор с производителем, письмо производителя о сотрудничестве, удостоверение официального дилера или дистрибьютера);

- протокол испытаний выданный аккредитованной лабораторией, представлен не в полном объеме.

Кроме того предлагаемый ООО «Пинта» товар не соответствует требованиям документации.

Пунктом 14 раздела 4 «Информационная карта открытого запроса предложений в электронной форме» Документации по проведению открытого запроса предложений в электронной форме на поставку песка природного для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» № 31604298136/28332 установлены требования к закупаемой продукции: товар по своим свойствам должен соответствовать следующим показателям: Щебеночно-Песчаная смесь фракции 0-40мм ГОСТ 25607-2009

1. Содержание глины в комках от общего количества пылевидных и глинистых частиц, % До 0,1

3. Содержание зерен пластинчатой (лещадной) и игловатой формы, % До 25

4. Марка по дробимости не ниже 800

5. Морозостойкость, не менее F150

6. Марка по водостойкости В1

7. Насыпная плотность кг/м³ 1570

При поставке Товара Поставщик должен предоставить все необходимые сертификаты, подтверждающие качество Товара. Качество Товара должно соответствовать ГОСТу, ТУ, ТО действующим стандартам и техническим условиям на данный вид Товара и удостоверяться сертификатом соответствия и паспортом качества. Щебень по своим техническим характеристикам должен соответствовать ГОСТу 25607-2009.

В случае выявления несоответствия количества, качества поставляемого Товара, Заказчик незамедлительно уведомляет об этом Поставщика, составляет акт установления недостатков и направляет его Поставщику, который обязан в кратчайшие сроки устранить выявленные недостатки за свой счёт. При поставке Товара Поставщик должен предоставить все необходимые сертификаты, подтверждающие качество Товара.

Требования к безопасности: Поставляемый товар должен соответствовать требованиям государственных стандартов, подтверждающий качество товара, обеспечивающее его безопасность для жизни и здоровья пользователей.

Товар должен соответствовать требованиям безопасности согласно действующим стандартам (ГОСТ 30108-94, СанПин 2.6.1.2523-09 «Нормы радиационной безопасности НРБ-99/2009»).

Требования к Гарантии: Гарантийный срок на Товар устанавливается на весь срок действия Договора, но не менее срока действия паспорта качества на товар, являющегося гарантией поставляемого товара.

Пунктом 14 раздела 4 «Информационная карта открытого запроса предложений в электронной форме» Документации по проведению ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» открытого запроса предложений в электронной форме под № 31604298136/28332 предусмотрено, что поставляемый Товар должен соответствовать требованиям государственных стандартов, подтверждающих качество Товара, обеспечивающее его безопасность для жизни и здоровья пользователей.

Пунктом 4.2 «ГОСТ 25607-2009. Смеси щебеночно-гравийно-песчаные для покрытий и оснований автомобильных дорог и аэродромов» предусмотрено, что приемку и поставку щебня и готовых смесей проводят партиями. Партией считают количество щебня одной фракции или смесей фракций и готовой смеси, установленное в договоре на поставку, одновременно отгружаемое одному потребителю в одном железнодорожном составе (вагоне) или судне. При отгрузке автомобильным транспортом партией считают количество материала, отгружаемое одному потребителю в течение 1 суток.

Согласно пункту 4.3 указанного ГОСТ для проверки соответствия качества щебня (гравия) и готовых смесей требованиям настоящего стандарта проводят приемочный контроль и периодические испытания.

В соответствии с пунктом 4.5 «ГОСТ 25607-2009. Смеси щебеночно-гравийно-песчаные для покрытий и оснований автомобильных дорог и аэродромов» при

периодических испытаниях определяют:

- содержание зерен пластинчатой (лещадной) и игловатой формы, коэффициент фильтрации - один раз в 10 суток;
- прочность, истираемость, водостойкость, пластичность щебня, используемого в качестве самостоятельного материала, и готовых смесей, насыпную плотность щебня и готовых смесей, устойчивость структуры против железистого и силикатного распада; степень пучинистости - один раз в квартал;
- морозостойкость, удельную эффективную активность естественных радионуклидов - один раз в год.

При отсутствии данных геологической разведки по радиационно-гигиенической оценке месторождения и заключения о классе щебня (гравия) и смесей по удельной эффективной активности естественных радионуклидов предприятие-изготовитель предварительно оценивает разрабатываемые участки горных пород непосредственно в карьере или на складе готовой продукции в соответствии с ГОСТ 30108.

Согласно пункту 4.9 «ГОСТ 25607-2009. Смеси щебеночно-гравийно-песчаные для покрытий и оснований автомобильных дорог и аэродромов» при отгрузке потребителю каждую партию щебня и готовых смесей сопровождают документом о качестве, в котором указывают:

- наименование предприятия-изготовителя и его адрес;
- номер и дату выдачи документа;
- наименование и адрес потребителя;
- номер партии и количество материала;
- номера вагонов или номер судна и номера накладных;
- наименование материала;
- зерновой состав щебня и готовых смесей;
- содержание пылевидных и глинистых частиц и глины в комках;
- содержание зерен пластинчатой и игловатой формы в щебне (гравии);
- марку по дробимости щебня;
- марку по морозостойкости щебня;
- марку по водостойкости щебня;
- потерю массы при определении устойчивости структуры против железистого и силикатного распада;
- марку щебня и готовых смесей по пластичности;
- содержание дробленых зерен в щебне из гравия;

- насыпную плотность;
- степень пучинистости (только для смесей, предназначенных для морозозащитных слоев);
- коэффициент фильтрации (по требованию заказчика);
- удельную эффективную активность естественных радионуклидов;
- обозначение настоящего стандарта.

Из паспорта качества на смеси щебеночно-песчаные ООО «Масальская ДСФ» следует, что наличие глины в комках нет, а марка водостойкости щебня отсутствует.

Комиссией установлено, что в протоколе лабораторных испытаний № 3130 от 19.05.2016, приложенном к заявке ООО «Пинта» заключение к протоколу испытаний отсутствует. В паспорте качества не указано показатель – «Марка по водостойкости В1»

Таким образом, ООО «Пинта» не подтвердила соответствие товара всем характеристикам, предусмотренным документацией.

Согласно п. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня такого размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (ч. 4). Со дня направления уведомления о поступлении жалобы и до рассмотрения жалобы по существу торги приостанавливаются, а в этот период организатор торгов не вправе заключать договор. Причем договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным (ч. 18 и ч. 19).

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договора в период обжалования.

Вместе с тем в пункте 23.4 главы 3 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия дорожного хозяйства Алтайского края «Северо-Западное дорожно-строительное управление» от 30.06.2016 года предусмотрено, что срок передачи договора от Заказчика участнику, с которым заключается договор не должен превышать 10 рабочих дней со дня размещения в ЕИС соответствующего протокола.

Жалоба на действия (бездействие) ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ», его комиссии (вх. № 1613483 от 25.11.2016) поступила 15.11.2016, о чем организатор и заказчик были уведомлены (исх. №4293/9 от 25.11.2016).

Итоговый протокол подписан 21.11.2016 года, размещен на сайте 21.11.2016 года при этом, фактически договор поставки заключен 25.11.2016 года между ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» и единственным участником запроса предложений АО «Новосибирское карьероуправление», т.е. на четвертый день после подписания протокола о результатах запроса предложений от 21.11.2016 года.

Таким образом, предусмотрев возможность передачи договора в течение 10 рабочих дней заказчик может передать договор для заключения с победителем уже на следующий день после размещения протокола

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС по АК приходит к выводу, что исключение или сокращение заказчиком срока, до истечения которого договор не может быть заключен, против установленного ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» срока, направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Заявитель в жалобе указывает на сговор на торгах между заказчиком и участником торгов, что может привести к ограничению конкуренции

Порядок рассмотрения заявлений, материалов, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, а также порядок принятия мер антимонопольного реагирования в случае установления таких признаков предусмотрен Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (утв. приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339).

Комиссия УФАС, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Пинта» обоснованной.
2. Выдать ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» предписание об устранении нарушения.
3. Передать жалобу ООО «Пинта» уполномоченному лицу УФАС по Алтайскому краю для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 181-ОВ-16

«19» декабря 2016 г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

<...>

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Пинта» (вх. № 1613483 от 25.11.2016) в отношении заказчика - государственного унитарного предприятия дорожного хозяйства Алтайского края «Северо-Западное ДСУ», организатора торгов – АО «Управление производственно-технологической комплектации», комиссии по закупкам товаров, работ и услуг по рассмотрению заявок, при проведении торгов запроса предложений на поставку щебеночно-песчаной смеси фр. 0-40мм в количестве 54 610 т. для нужд ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» (извещение № 31604298136), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, пп. «а» п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ГУП ДХ АК «Северо-Западное ДСУ» в срок до 10.02.2017 внести изменение в пункт 23.3 главы 3 «Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия дорожного хозяйства Алтайского края «Северо-Западное дорожно-строительное управление» от 30.06.2016 в части установления срока, до истечения которого договор не может быть заключен, не менее установленного ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» срока. Об исполнении настоящего предписания сообщить в УФАС по Алтайскому краю не позднее пяти дней со дня его выполнения.

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.