

РЕШЕНИЕ

по делу № 08-04/18-05

26 сентября 2018 года

г. Мурманск

Резолютивная часть оглашена 26.09.2018г.

Изготовлено в полном объеме 09.10.2018г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

И.Н. Попова - заместитель руководителя Мурманского УФАС России;

Члены Комиссии:

Мороз С.В. - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

Яшина О.Е. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

при участии:

представителей по доверенности АО «82 СРЗ»: <...>, <...>,

представителя по доверенности ФГУП ГЦСС: <...>,

рассмотрев дело №08-04/18-05, возбужденное по признакам нарушения Акционерным обществом «82 судоремонтный завод», ИНН: 5110002842, ОГРН: 1105110000291 (далее АО «82 СРЗ») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившееся в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении запроса предложений «Транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке речных и береговых понтонов», закупка №РН801879 (далее — Запрос предложений).

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Мурманское УФАС России в рамках рассмотрения обращения хозяйствующего субъекта установило в действиях (бездействии) Акционерного общества «82 судоремонтный завод», ИНН: 5110002842, ОГРН: 1105110000291 (далее - АО «82 СРЗ»)

признаки нарушения требований части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении запроса предложений «Транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке речных и береговых понтонов», закупка №РН801879 (далее — Запрос предложений), выразившиеся в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

26.01.2018г. АО «82 СРЗ» в сети интернет на сайте www.rn.tektorg.ru опубликовано извещение о проведении запроса предложений «Транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке речных и береговых понтонов». Начальная цена: 23 792 960,00 руб. На участие в Запросе предложений подано 5 заявок.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в том числе запрещается 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.

Запрос предложений проводился АО «82 СРЗ» в соответствии с Положением АО «82 СРЗ» о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным и введенным в действие в АО «82 СРЗ» Решением Совета директоров АО «82 СРЗ» от 19.04.2016г., Протокол от 19.04.2016г. №3-2016 (далее — Положение о закупках АО «82 СРЗ»).

В соответствии с частью 1 Положения о закупках АО «82 СРЗ» запрос предложений - конкурентный способ закупки, не являющийся торгами, при котором Победителем признается Участник закупки, заявка которого наилучшим образом соответствует требованиям документации о запросе предложений в соответствии с объявленными критериями и порядком оценки.

В соответствии с пунктом 12.2. Положения о закупках АО «82 СРЗ» Заказчик вправе отказаться от заключения договора по результатам процедуры закупки без обязательств по компенсации убытков Участникам закупки, за исключением случаев, прямо установленных действующим законодательством Российской Федерации для проведения торгов.

В соответствии с пунктом 1.3.1 Закупочной документации открытого запроса предложений в электронном виде на право заключения договора на транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке речных и береговых понтонов для АО «82 СРЗ» (далее — Закупочная документация) Заказчик, разместивший на официальном сайте АО «82 СРЗ» www.82srz.com и на ЭТП «ТЭК-Торг» секция «Роснефть» www.rn.tektorg.ru извещение, вправе отказаться от проведения процедуры или любого лота процедуры на любом из этапов, не неся при этом ответственности перед участниками или третьими лицами за убытки, которые могут возникнуть в результате отказа от проведения процедуры или любого лота процедуры.

Следовательно, заказчик закрепил за собой право отмены закупочной процедуры на любом этапе, без учета требований антимонопольного законодательства.

Порядок отказа от проведения открытого запроса предложений является самостоятельной процедурой, которая в данном случае регламентирована пунктом 12.2 Положения о закупках АО «82 СРЗ».

Заказчик имеет право отказаться от проведения запроса предложений, при этом Заказчик обязан руководствоваться нормами действующего в Российской Федерации законодательства.

Право Заказчика отказаться от проведения процедуры или любого лота процедуры на любом из этапов, не неся при этом ответственности перед участниками или третьими лицами, предусмотрено пунктом 1.3.1. Закупочной документации, противоречит общему подходу законодательства РФ, а также создаёт предпосылки для нарушения антимонопольного законодательства.

Возможность отказа от проведения торгов предусмотрена статьёй 448 ГК РФ.

В соответствии с положениями пункта 3 статьи 448 ГК РФ, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса. В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесённый ими реальный ущерб.

Таким образом, законодатель установил как общее правило для организаторов торгов право отказаться от проводимой закупки до определённого момента - до момента, когда все участники находятся в одних и тех же условиях, их ценовые предложения неизвестны, заявки не оценены.

Возможность заказчика в одностороннем порядке на любом этапе закупочной процедуры отказаться от проведения закупки ставит участников Запроса предложений в неравные условия, т. к. ограничивает возможность участия в закупке товаров, работ, услуг, противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, нарушает требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Так же Комиссия Мурманского УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела установила, что ранее Заказчик на электронной площадке www.fabrikant.ru опубликовал извещение №2401937 от 16.01.2018г. о проведении запроса цен на транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке береговых/речных понтонов. Начальная цена торгов: 30 176 666,66 руб.

На участие в данной закупке было подано 10 заявок. 26.01.2018г. состоялось рассмотрение заявок и подведение результатов закупки.

Согласно представленному АО «82 СРЗ» скриншоту с торговой площадки www.fabrikant.ru по Лоту №1 на транспортно-экспедиционное обслуживание по

перевозке речных и береговых понтонов, ФГУП ГЦСС по результатам запроса цен должен был стать победителем, как предложивший наименьшую цену договора равную 17 998 800,00 руб.

К материалам дела заявителем так же приобщен порядок ценообразования цены для заключения договора по торгам №2401937, содержащий обоснование цены ФГУП ГЦСС для участия в запросе цен по извещению №2401937.

Однако, после подведения итогов закупки договор с победителем заключен не был ввиду отказа организатора от торговой процедуры.

Как следует из пояснений АО «82 СРЗ» запрос цен по извещению №2401937 от 16.01.2018г. был отменен по решению закупочной комиссии на основании пункта 11.1.8 Положения «о закупке товаров, работ, услуг» уже после определения цены контракта предложенной победителем.

Из пояснений представитель АО «82 СРЗ» отказ был обоснован тем, что организатору торгов поступило рекомендательное письмо о проведении торгов на сайте www.rn.tektorg.ru. При этом само письмо №СР-52008 датировано от 12.09.2017г.

Как установила Комиссия Мурманского УФАС России, фактически, экономически обоснованного основания для отмены процедуры у организатора торгов не было. Решение об отмене торгов было принято 26.01.2018г. После вскрытия конвертов и подведения итогов.

Одновременно, 26.01.2018г. АО «82 СРЗ» на сайте www.rn.tektorg.ru было опубликовано новое извещение о проведении запроса предложений с таким же наименованием и аналогичным техническим заданием на транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке речных и береговых понтонов. Изменены были лишь условия допуска к участию в закупке и начальная цена контракта (снизилась с 30 176 666,66 руб. до 23 792 960,00 руб.).

Исследовав конкурсную документацию, Комиссия Мурманского УФАС России приходит к выводу, что единственным отличием конкурсной документации помимо изменения начальной цены, стало добавление незаконных ограничительных требований к участникам закупки, не связанных с предметом контракта.

В частности к участникам Запроса предложений по закупке №РН801879 выставлены следующие требования.

1. В пункте 14 Информационной карты Закупочной документации перечислены документы, подтверждающие соответствие требованиям, предъявляемым к участникам и включаемые участником в состав заявки (предложения).

Согласно данному пункту Закупочной документации участник Запроса предложений должен представить документы, подтверждающие наличие в штате участника закупки или в штате лица, им привлеченного для оказания услуг работника, ответственного за входной контроль Груза и ответственного за качество принимаемого Груза на хранение. Сведения о наличии работника подтверждаются предоставлением выписки из трудовой книжки или штатного расписания/копией действующего договора (трудового или если специалист не в штате, гражданско-правового), копией действующего квалификационного

удостоверения (свидетельства об аккредитации) специалиста II или III уровня в области неразрушающего контроля визуальным и измерительным методом (ВИК), свидетельствующего о прохождении соответствующей аттестации) (в соответствии с требованиями Постановления Госгортехнадзора РФ от 23.01.2002 №3 «Об утверждении Правил аттестации персонала в области неразрушающего контроля»).

Следовательно, заказчику требуется работник, ответственный за входной контроль Груза и ответственный за качество принимаемого Груза на хранение. Заказчик при выставлении данного требования ссылается на Постановление Госгортехнадзора РФ от 23.01.2002 №3 «Об утверждении Правил аттестации персонала в области неразрушающего контроля».

В соответствии с пунктом 1.4 указанных Правил, настоящие Правила обязательны для организаций, осуществляющих деятельность по НК при изготовлении, строительстве, монтаже, эксплуатации, реконструкции, ремонте, техническом диагностировании, экспертизе промышленной безопасности технических устройств, зданий и сооружений (далее объектов контроля) на опасных производственных объектах, и организаций, проводящих аттестацию персонала в области НК.

В то же время, перевозка груза автомобильным транспортом, предъявление и прием груза для перевозки автомобильным транспортом осуществляется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15.04.2011 М 272 (ред. от 12.12.2017) «Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом». В данных правилах перевозки грузов автомобильным транспортом отсутствуют требования о наличии работника, ответственного за входной контроль груза и ответственного за качество принимаемого груза на хранение, а также имеющего квалификационное удостоверение (свидетельство об аккредитации) специалиста II или III уровня в области неразрушающего контроля визуальным и измерительным методом (ВИК), свидетельствующего о прохождении соответствующей аттестации.

Таким образом, квалификация работника, ответственного за входной контроль груза и ответственного за качество принимаемого груза на хранение, не регламентируются Правилами аттестации персонала в области неразрушающего контроля.

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что в заключенном по результатам торгов договоре №231 на организацию перевозки груза автомобильным транспортом в городском и междугороднем сообщении от 12.02.2018г. (далее — Договор №231) отсутствуют требования к наличию специалиста по входящему контролю и условия оплаты услуг такого специалиста. Так же установлено, что специалист по входному контролю груза проводил визуальный осмотр груза на предмет повреждений, что зафиксировано в актах визуального и измерительного контроля. Одновременно визуальный осмотр груза проводился его получателем — АО «Красноярский речной порт», что зафиксировано в актах о приемке материалов.

Учитывая вышесказанное, требование о наличии работника, ответственного за входной контроль груза, является избыточным, создает для отдельных участников запроса предложений преимущественные условия участия в закупке, что может

привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, является нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Согласно пункту 14 Информационной карты Закупочной документации участник Запроса предложений должен представить документы, подтверждающие отсутствие неустраненных предписаний или предписаний, запрещающих ведение деятельности связанной с перевозкой грузов автомобильным транспортом, выданных Федеральной службой по надзору в сфере транспорта или другими ведомствами в рамках их компетенций, согласно действующему законодательству (подтверждается копией акта последней проверки или копией письменного уведомления Федеральной службы по надзору в сфере транспорта или других ведомств проводящих соответствующие проверки в рамках их компетенций, согласно действующему законодательству).

Работы по транспортно-экспедиционному обслуживанию по перевозке речных и береговых понтонов относятся к перевозке крупногабаритных и тяжеловесных грузов автомобильным транспортом и регулируются Инструкцией по перевозке крупногабаритных и тяжеловесных грузов автомобильным транспортом по дорогам Российской Федерации, утвержденными министерством транспорта РФ 27.05.1996г.

Предписания, вынесенные компаниям, занимающимся перевозкой разного вида грузов, могут быть различными и, в свою очередь, не относящимися к предмету данной процедуры закупки или к оказанию услуг, запрашиваемых Заказчиком. Такие предписания, например, могут быть связаны с нарушением оказания услуг по перевозке опасного груза и не запрещают ведение деятельности, связанной с перевозкой грузов автомобильным транспортом.

Требование представить документы, подтверждающие отсутствие неустранённых предписаний или предписаний, запрещающих ведение деятельности связанной с перевозкой грузов автомобильным транспортом, без учета категории груза запрещенного к перевозке, создает для отдельных участников запроса предложений преимущественные условия участия в закупке, что может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, является нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

3. Согласно пункту 14 Информационной карты Закупочной документации участник Запроса предложений должен располагать производственно-технической базой, что подтверждается договором аренды.

Требование в виде обязательного предоставления указанных документов является необоснованным и может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Производственно-техническая база включает производственно-складские и административно-бытовые помещения, открытые площадки стоянок, площадки для стоянки личного автотранспорта, АЗС, другие объекты, предназначенные для технического обслуживания, ремонта и хранения автомобильного транспорта.

Объекты производственно-технической базы могут принадлежать компании на основании различных правоустанавливающих документов, например, в форме собственности, аренды, пользования, хозяйственного ведения.

В заключенном по результатам торгов Договоре №231 отсутствуют требования к наличию производственно-технической базы и ее необходимость при транспортировке груза.

Таким образом, наличие производственно-технической базы в рамках проводимого Запроса предложений является избыточным требованием. Как следует из пояснений представителей АО «82 СРЗ», заказчику достаточно было формального наличия такой базы у исполнителя, в ходе исполнения контракта необходимость использования данной базы отсутствовала.

Требование к наличию производственно-технической базы создает для отдельных участников запроса предложений преимущественные условия участия в закупке, что может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Данное требование является избыточным. Действия АО «82 СРЗ» нарушают пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Все вышеперечисленные требования к участникам торгов являются избыточными, что привело к невозможности заявителя после отмены запроса цен по извещению №2401937 принять участие в запросе предложений по извещению №РН801879 ввиду установления новых ограничительных требований к участникам Запроса предложений.

В итоге, по сравнению с ранее отмененным запросом цен по извещению №2401937 от 16.01.2018г. количество участников закупки снизилось с 10 до 5 организаций (а договор был заключен по более высокой цене). Требования заказчика к предмету и условиям поставки товара не изменились. Однако, в документацию о запросе предложений добавлены антиконкурентные требования к участникам закупки. В результате, действия заказчика по изменению условий допуска к участию в торгах не позволили ФГУП ГЦСС принять участие в новом запросе предложений по извещению №РН801879.

По итогам указанного запроса предложений контракт был заключен по цене в 23 380 000,00 руб., что существенно выше экономически обоснованной ФГУП ГЦСС цены, предложенной заявителем в рамках запроса цен по извещению №2401937. Цена предложенная ФГУП ГЦСС при участии в запросе цен составила 17 998 800,00 руб.

Так же необходимо обратить внимание на следующее. В рамках запроса цен по извещению №2401937 участниками торгов выставлены следующие ценовые предложения (согласно представленного АО «82СРЗ» скриншота с сайта www.fabrikant.ru): 30 000 000,00 руб., 29 640 000,00 руб., 27 000 000,00 руб., 26 977 940,00 руб., 26 555 466,66 руб., 25 768 000,00 руб., 24 970 000,00 руб., 24 440 680,00 руб., 23 380 000,00 руб., 17 998 880,00 руб.

Лучшее ценовое предложение равное 17 998 880,00 руб. представлено заявителем ФГУП ГЦСС. Следующее ценовое предложение равное 23 380 000,00 принадлежит ООО «ПЛАК».

После отмены запроса цен по извещению №2401937 начальная цена с 30 176 666,66 руб. было существенно снижена и по запросу предложений по извещению №РН801879 составила 23 792 960,00 руб. Тем самым, заказчик зная рыночные предложения организаций по перевозке груза ограничил возможность участия в

новой торговой процедуре организаций, предложивших более высокую стоимость.. В данном случае надо учитывать, что при проведении запроса предложений цена не является единственным критерием отбора в отличие от запроса цен.

Что касается заявителя, то возможность его повторного участия в торгах была ограничена выставлением требований, не имеющих отношения к предмету закупки и являющихся избыточными.

Таким образом, при проведении закупки заказчик в техническом задании необоснованно установил возможность отмены торговой процедуры на любом этапе, в том числе после вскрытия конвертов с заявками, а так же совершил действия направленные на устранение потенциальных участников торгов путем отмены запроса цен по извещению №2401937 после подведения итогов и объявления новых торгов с занижением начальной цены контракта и выставлением избыточных требований к участникам, что в свою очередь привело к необоснованному ограничению конкуренции.

Учитывая вышесказанное, Комиссия Мурманского УФАС России делает вывод о наличии в действиях АО «82 СРЗ» нарушений требований части 1 статьи 17 и пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившихся в ограничении конкуренции путем включения в Закупочную документацию по запросу цен по извещению №2401937 и по запросу предложений по извещению №РН801879 положений допускающих возможность отказа от проведения процедуры или любого лота процедуры на любом из этапов, а так же установления необоснованных избыточных требований к участникам торгов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать АО «82 СРЗ» нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в ограничении конкуренции путем включения в Закупочную документацию положений, допускающих возможность заказчика отказаться от проведения закупочной процедуры на любом из этапов, пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении избыточных требований к участникам запроса предложений «Транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке речных и береговых понтонов», закупка №РН801879.

2. Выдать АО «82 СРЗ» предписание о недопустимости включения в Закупочную документацию положений, допускающих возможность заказчика отказаться от проведения закупочной процедуры на любом из этапов, а так же в установлении избыточных требований к участникам закупки.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения

антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель Комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

С.В. Мороз

О.Е. Яшина

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 08-04/18-05

26 сентября 2018 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

И.Н. Попова - заместитель руководителя Мурманского УФАС России;

Члены Комиссии:

Мороз С.В. - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

Яшина О.Е. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

на основании решения по делу №08-04/18-05 от 26.09.2018 о нарушении Акционерным обществом «82 судоремонтный завод», ИНН: 5110002842, ОГРН: 1105110000291 (далее АО «82 СРЗ») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившееся в совершении действий, которые приводят или могут привести к

недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении запроса предложений «Транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке речных и береговых понтонов», закупка №РН801879 (далее — Запрос предложений)..

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «82 СРЗ» прекратить нарушение антимонопольного законодательства, для чего при проведении закупок не допускать включение в Закупочную документацию положений, допускающих возможность заказчика отказаться от проведения закупочной процедуры на любом из этапов, а так же не допускать установление избыточных требований к участникам закупки.

2. АО «82 СРЗ» исполнить настоящее предписание в срок до 26.12.2018г. и незамедлительно уведомить Мурманское УФАС России о факте исполнения настоящего предписания в письменном виде.

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 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Председатель Комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

С.В. Мороз

О.Е. Яшина