

## РЕШЕНИЕ № 73

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в присутствии представителей ОАО «РАО Энергетические системы Востока» <...>, рассмотрев жалобу ООО «Углегорскуголь» на действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиторских услуг по доставке угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго» (извещение № 31300429938), материалы дела № 8-01/197,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Углегорскуголь» на действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиторских услуг по доставке угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго» (извещение № 31300429938). Из жалобы общества следует, что извещение о проведении закупки не размещено на официальном сайте торгов, организатором закупки необоснованно сокращен срок подачи заявок до десяти дней, в закупочной документации установлено требование к участникам закупки о наличии опыта работы, применен критерий оценки «объем и успешный опыт выполнения аналогичных предмету закупки договоров», что нарушает положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) и препятствует доступу к участию в закупке.

Организатор торгов в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии не согласились с позицией заявителя указав, что в установленный срок извещение размещено на официальном сайте торгов, срок подачи заявок на участие в закупке установлен в соответствии с Положением о закупке продукции, также размещенном на официальном сайте торгов. Закон № 223-ФЗ не содержит запрета на установление определенных требований к участникам закупки, в связи с чем такие требования могут быть установлены заказчиком исходя из условий предмета закупки. В данном случае предметом закупки является оказание транспортно-экспедиторских услуг по доставке угля для нужд ОАО «Камчатскэнерго», в целях обеспечения теплоснабжения территорий Камчатского края. Учитывая специфику региона, применение требования к участникам закупочной процедуры о наличии договорных отношений с производителями продукции и компаниями, оказывающими услуги по доставке грузов, является необходимым и обоснованным. Для обеспечения надежного теплоснабжения потребителей необходима современная поставка топлива с учетом сложной логистической системы.

Жалоба рассматривается по правилам Порядка рассмотрения жалоб на

действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденного приказом ФАС России от 18.01.2013 № 17/13.

Заслушав представителей организатора закупки, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом № 223-ФЗ.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 2 Закона № 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 и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке на официальном сайте 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 на официальном сайте предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Официальным сайтом в сети «Интернет» для размещения указанной информации определен [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (пункт 1 части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

12.07.2013 на официальном сайте торгов размещено извещение № 31300429938 о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиторских услуг по доставке угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго», закупочная документация, в связи с чем доводы заявителя о неразмещении на официальном сайте информации о закупке признаются комиссией необоснованными.

Подпунктом 4.1.1 пункта 4.1 Положения о закупке продукции для нужд ОАО «РАО Энергетические системы Востока», утвержденного советом директоров общества (протокол от 23.05.2012 № 77), предусмотрены следующие способы закупки: конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос цен, конкурентные переговоры, закупка у единственного источника, закупка путем участия в процедурах, организованных продавцами продукции.

Пунктом 7.8 Положения о закупке установлены особенности процедур запроса предложений, предусматривающие, что публикация извещения о закупке и закупочной документации на официальном сайте осуществляется не позднее чем

за десять календарных дней до окончательного срока представления участниками предложений (подпункт 7.8.3).

Извещением и документацией по запросу предложений (подпункт 4.1.19 пункта 4.1) срок подачи заявок на участие в запросе предложений установлен с 12.07.2013 до 22.07.2013 и составляет 11 дней, что не противоречит Положению о закупке.

Поскольку частью 2 статьи 2, частью 3 статьи 3 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право самостоятельно установить в Положении о закупке способы закупки, порядок подготовки и проведения закупки, действия организатора торгов, связанные с установлением срока подачи заявок также не противоречат Закону № 223-ФЗ.

Доводы жалобы о неправомерности установления к участникам закупки требования о наличии опыта, подлежат отклонению как необоснованные в силу следующего.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Подпунктом 9 пункта 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении конкурентных закупочных процедур является недопустимой.

Согласно подпункту 4.1.17 пункта 1.4 закупочной документации участник закупки

должен иметь опыт доставки аналогичного объема угля (либо иного подобного груза) в аналогичном периоде (в течение 12 месяцев). При этом в справке о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров предлагается на усмотрение участника указать не менее трех договоров, исполненных за предшествующий закупке период (пункт 5.8).

Из буквального содержания установленного требования о наличии опыта в совокупности с формой представления соответствующих сведений следует, что организатор закупки не ограничивает участников в выборе периода предоставления указанной информации, предоставляя им право выбрать договоры, которые, по их мнению, наилучшим образом характеризуют опыт.

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ закупочная документация должна содержать критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В подпункте 4.1.22 пункта 4.1 закупочной документации установлены критерии оценки предложений участников: цена и неценовые критерии (технологические и организационно-технические предложения; квалификация участника, в том числе объем и успешный опыт выполнения аналогичных предмету закупки договоров).

Поскольку заказчик самостоятельно определяет порядок проведения закупки исходя из необходимости определения победителя, в максимальной степени отвечающего требованиям заказчика, в данной части обжалуемые действия Закону № 223-ФЗ не противоречат.

В соответствии с пунктом 18 Порядка рассмотрения жалоб при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) заказчика. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) заказчика, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Пунктом 5 части 9, пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что извещение о проведении закупки, закупочная документация должны содержать сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), порядок формирования цены договора (цены лота).

Аналогичное требование предусмотрено подпунктами 6.4.15, 6.4.16 пункта 6.4 Положения о закупке ОАО «РАО Энергетические системы Востока».

В нарушение приведенных положений в извещении о проведении запроса предложений, закупочной документации отсутствует информация о начальной (максимальной) цене договора, тогда как подпункт 4.1.8 пункта 4.1 закупочной документации содержит требование о включении участниками закупки в цену предложения всех затрат, связанных с исполнением договора (налоги, сборы, обязательные платежи и т.д.).

Кроме того, подпунктом 2.4.6.1 пункта 2.4.6, подпунктом 2.8.2.5 пункта 2.8.2 закупочной документации предусмотрено право организатора торгов и закупочной комиссии отклонить предложение участника только на том основании, что его предложение превышает установленную начальную (предельную) цену.

При таком положении, действия организатора торгов в части неустановления начальной (максимальной) цены договора в извещении и закупочной документации противоречат пункту 5 части 9, пункту 5 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, при том обстоятельстве, что цена является критерием оценки предложений участников.

Доводы представителя организатора торгов о том, что указание на отсутствие начальной (предельной) цены договора в закупочной документации и есть сведения о такой цене, комиссией отклоняются как противоречащие указанным нормам Закона № 223-ФЗ.

Согласно части 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ при закупке на официальном сайте размещается, в том числе проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке. Однако в нарушение данного требования проект договора в составе закупочной документации не размещен. Предусмотренная пунктом 7.1 закупочной документации возможность участников закупки представить собственные варианты договоров, условия которых должны соответствовать условиям проводимого запроса предложений, не свидетельствует об исполнении организатором торгов установленной Законом № 223-ФЗ обязанности информационного обеспечения закупки.

Пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ предусмотрена обязанность заказчика в документации о закупке указать критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления таких заявок.

Частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Установленные заказчиком критерии и порядок оценки и сопоставления заявок применяются в равной мере ко всем участникам закупки.

В подпункте 4.1.22 пункта 4.1 закупочной документации установлены критерии оценки предложений участников: цена и неценовые критерии (технологические и организационно-технические предложения; квалификация участника, в том числе объем и успешный опыт выполнения аналогичных предмету закупки договоров, квалификация руководителей и специалистов, материально-техническая база, деловая репутация).

Подпунктом 4.1.27 пункта 4.1 закупочной документации установлены особые условия, предусматривающие, что полученные предложения от потенциальных перевозчиков будут использованы в качестве индикативных цен в открытом запросе предложений на право заключения договора поставки угля (на базисе FOB) для оценки совокупной конечной цены поставки, пересчитанной на тонну условного топлива.

Победитель запроса предложений будет определен на основании полученной по результатам двух закупочных процедур совокупной минимальной стоимости (запрос предложений на поставку угля и запрос предложений на транспортно-экспедиторские услуги).

Относительно установленного порядка определения победителя представитель организатора торгов пояснил, что в настоящее время проводится закупка на

поставку угля. Определение победителя двух закупочных процедур будет осуществляться с учетом сделанных участниками закупок ценовых предложений в совокупности, а также исходя из предпочтительности участника закупки по неценовым критериям.

Таким образом, выбор победителя в настоящем запросе предложений поставлен в зависимость от условий исполнения договора, предложенных участниками в рамках процедуры закупки на поставку угля. Вместе с тем, в подпункте 4.1.22 пункта 4.1 закупочной документации такой критерий отсутствует, что свидетельствует об осуществлении оценки и сопоставления заявок в порядке и по критериям, не предусмотренным закупочной документацией, и является нарушением части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

В соответствии с пунктом 21 Порядка рассмотрения жалоб по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

В случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения закупки, заключения договоров по результатам закупки или в случае признания закупки несостоявшейся) принимает решение о необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки, порядка заключения договоров по результатам закупки или в случае признания закупки несостоявшейся, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения закупки, о внесении изменений в документацию о закупке, извещение о проведении закупки, об аннулировании закупки.

Поскольку в ходе рассмотрения жалобы установлены существенные нарушения процедуры организации и проведения закупки, комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи организатору торгов предписания об устранении допущенных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь Порядком рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденного приказом ФАС России от 18.01.2013 № 17/13, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Углегорскуголь» на действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиторских услуг по доставке угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго» (извещение № 31300429938) необоснованной.

2. Признать действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении указанного запроса предложений нарушающими часть 6 статьи 3,

часть 5, пункт 5 части 9, пункт 5 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «РАО Энергетические системы Востока» предписание об аннулировании запроса предложений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

#### ПРЕДПИСАНИЕ №37

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, руководствуясь Порядком рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденного приказом ФАС России от 18.01.2013 № 17/13, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 14.08.2013 № 73 по делу № 8-01/197,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «РАО Энергетические системы Востока» в срок до 21 августа 2013 года совершить действия, направленные на устранение нарушений части 6 статьи 3, части 5, пункта 5 части 9, пункта 5 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», с целью чего аннулировать открытый запрос предложений на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиторских услуг по доставке угля в количестве 100100 тон в сентябре 2013 – мае 2014 года для нужд ОАО «Камчатскэнерго» (извещение № 31300429938).

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его исполнения (с приложением подтверждающих документов).

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