

Решение № 05-04.1/105-15

о признании жалобы обоснованной

27 июля 2015 г.

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Λ...Λ,

в отсутствие:

Λ...Λ,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу акционерного общества «Омская топливная компания» (далее – АО «Омская топливная компания», Заявитель) на действия общества с ограниченной ответственностью «Большеуковский Тепловодоканал» (далее – ООО «Большеуковский Тепловодоканал», Общество, Заказчик, Ответчик) по проведению конкурса на право заключения договора на поставку угля каменного (извещение о проведении закупки № 31502541860 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – конкурс, закупка № 31502541860),

при участии представителя Заявителя – Λ...Λ (доверенность от 30.01.2015 без номера, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя Ответчика – Λ...Λ (приказ от 02.01.2006 № 55, личность удостоверена паспортом),

в присутствии заинтересованного лица – первого заместителя главы Администрации Большеуковского муниципального района Омской области – Λ...Λ (удостоверение № 02 выдано 01.01.2015, действительно до 31.12.2015),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 17.07.2015 № 6654), который считает, что ООО «Большеуковский Тепловодоканал» при проведении закупки № 31502541860 осуществляет действия, ограничивающие конкуренцию.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно пункту 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Согласно статье 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). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

В соответствии со статьей 431.2 ГК РФ сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения (в том числе относящихся к финансовому состоянию), обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

Размещая закупку № 31502541860 с начальной максимальной ценой контракта 9 000 000 рублей ООО «Большеуковский Тепловодоканал» заверяет потенциальных участников закупки об обстоятельствах, связанных с удовлетворительным финансовым состоянием Заказчика, достаточным для исполнения обязательств по оплате поставленного товара.

При этом, как указывает Заявитель, в настоящее время задолженность ООО «Большеуковский Тепловодоканал» перед третьими лицами составляет 9 638 902,43 рубля, из которых 7 123 282 рубля задолженность перед АО «Омская топливная компания» (подтверждается решением Арбитражного суда Омской области от 29.09.2014 № А46-10251/2014, подписанными актами сверок взаимных расчетов на 14.07.2015), 2 515 620,24 рублей задолженность перед обществом с ограниченной ответственностью «ТрансУголь».

Таким образом, по мнению Заявителя, принимая на себя новые обязательства по оплате угля на сумму 9 000 000 рублей, при наличии обстоятельств, свидетельствующих о наличии у Заказчика задолженности в размере не менее 9 000 000 рублей перед третьими лицами, и при наличии обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии финансовых возможностей для погашения такой задолженности в 2015-2016 годах, ООО «Большеуковский Тепловодоканал» действует заведомо недобросовестно, вводя в заблуждение поставщиков относительно своей платежеспособности.

Потенциальный участник – поставщик осуществляет калькуляцию своих расходов, связанных с предоставлением товарного кредита Заказчику и закладываемых в цену 1 (одной) тонны угля исходя из добросовестности Заказчика при исполнении

графиков по оплате товара. При обстоятельствах свидетельствующих о том, что исполнение по оплате товара может быть осуществлено Заказчиком несвоевременно или вообще не произведено, потенциальный поставщик не имеет возможности оценить свои расходы и риски при определении своего ценового предложения, а значит оценить целесообразность участия в объявленных торгах. Таким образом, по мнению Заявителя, вышеуказанными действиями Заказчик нарушает права АО «Омская топливная компания» на участие в закупке № 31502541860. ООО «Большеуковский Тепловодоканал» не вправе проводить закупку № 31502541860 с начальной максимальной ценой контракта 9 000 000 рублей.

На заседании Комиссии 27.07.2015 представителем Заявителя было представлено дополнение к жалобе АО «Омская топливная компания» (вх. № 6915).

Так, Заявитель указывает, что согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Однако документация о проведении открытого конкурса на право заключения договора поставки угля каменного (далее – конкурсная документация) не содержит критериев оценки заявок (предложений) и порядок оценки таких критериев. Вместе с тем положение о закупке товаров, работ, услуг ООО «Большеуковский Тепловодоканал» также не содержит критериев оценки заявок (предложений) и порядка оценки таких критериев.

На основании изложенного Заявитель просит аннулировать закупку № 31502541860.

2. На основании запроса Омского УФАС России (исх. от 22.07.2015 № 05-6923) Ответчиком представлены надлежащим образом заверенные копии:

– положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Большеуковский Тепловодоканал», утвержденного 29.06.2012 общим собранием участников ООО «Большеуковский Тепловодоканал» (далее Положение о закупках ООО «Большеуковский Тепловодоканал»);

– извещения о проведении конкурса;

– конкурсной документации (с приложением);

– журнала регистрации заявок на участие в конкурсе.

На заседании Комиссии 27.07.2015 представитель Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласился.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Комиссией установлено, что 07.07.2015 в единой информационной системе Ответчик разместил извещение о проведении конкурса на право заключения договора на поставку угля каменного, а также конкурсную документацию (с приложением) (извещение № 31502541860).

Как следует из представленных документов прием заявок на участие в запросе котировок осуществлялся Заказчиком с 07.07.2015 по 27.07.2015 по адресу: с. Большие Уки, ул. Северная, 13, Большеуковский район, Омская область, 646380. Дата вскрытия конвертов – 27.07.2015. Дата рассмотрения заявок на участие в конкурсе – 28.07.2015. Дата подведения итогов конкурса – 31.07.2015.

Начальная (максимальная) цена договора 9 000 000 (девять миллионов) рублей.

Количество поставляемого товара 3 000 (три тысячи) тонн.

По состоянию на 27.07.2015 не подано ни одной заявки на участие в конкурсе (что подтверждает журнал регистрации заявок на участие в конкурсе).

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В соответствии со статьей 18.1 Закона 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими

федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В соответствии с пунктом 6.12 Положения о закупках ООО «Большеуковский Тепловодоканал» оценка и сопоставление конкурсных заявок осуществляются Комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями, установленными конкурсной документацией. Совокупная значимость таких критериев должна составлять сто процентов.

Оценка и сопоставление конкурсных заявок осуществляется по цене и иным критериям, указанным в конкурсной документации. Критериями оценки помимо цены договора могут быть:

- качество работ, услуг и (или) квалификация участника закупок;
- сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг.

Комиссия вправе оценивать деловую репутацию участника конкурса, наличие опыта выполнения работ, оказания услуг, наличие производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора, в том числе квалификацию работников участника конкурса, в случае, если это установлено конкурсной документацией.

На основании результатов оценки и сопоставления конкурсных заявок Комиссией каждой конкурсной заявке относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора присваивается порядковый номер <...> Конкурсной заявке, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер <...> В случае если в нескольких конкурсных заявках содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается конкурсной заявке, которая поступила ранее других конкурсных заявок, содержащих такие условия.

Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора, и конкурсной заявке которого присвоен первый номер.

Проанализировав положения конкурсной документации Комиссией установлено, что документация не содержит критериев оценки и сопоставления заявок.

Также, Комиссией установлено, что ни конкурсная документация, ни Положение о закупках ООО «Большеуковский Тепловодоканал» не содержат ни порядка начисления баллов, ни порядка оценки в баллах степени соответствия заявки по критериям. Отсутствуют указания на то, каким образом оценивается каждый из критериев конкурсной заявки, сколько баллов присваивается за наличие или отсутствие каждого из критериев, каким образом проводится сопоставление критериев.

Таким образом, Положение о закупках ООО «Большеуковский Тепловодоканал» и конкурсная документация не содержат порядка оценки и сопоставления предложений участников, на основе которого конкурсная комиссия отдает предпочтение предложениям участников.

Следовательно, ООО «Большеуковский Тепловодоканал», не определив критерии оценки и сопоставления заявок, порядок оценки и сопоставления заявок, нарушило требования пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Довод Заявителя о том, что ООО «Большеуковский Тепловодоканал» не вправе проводить закупку № 31502541860 с начальной максимальной ценой контракта 9 000 000 рублей, по мнению Комиссии не состоятелен, поскольку наличие признанных/непризнанных судом долгов не может служить основанием для приостановления закупочной деятельности Общества.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу, что при отсутствии критериев оценки и сопоставления заявок, порядка оценки и сопоставления заявок невозможно провести торги, которые отвечают принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу акционерного общества «Омская топливная компания» на действия общества с ограниченной ответственностью «Большеуковский Тепловодоканал» по проведению конкурса на право заключения договора на поставку угля каменного (извещение о проведении закупки № 31502541860 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Выдать предписание обществу с ограниченной ответственностью «Большеуковский Тепловодоканал» об аннулировании конкурса на право заключения договора на поставку угля каменного (извещение № 31502541860).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.