

Резолютивная часть решения оглашена «13» августа 2013 г.
В полном объеме решение изготовлено «15» августа 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров на территории Курганской области

Установила:

В Курганское УФАС России поступила жалоба ООО "ГератТехно" (вх. № 4312 от 05.08.2013 г.) на действия организатора торгов – ОАО «Курганская генерирующая компания» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году.

Из содержания жалобы следует, что 27 июня 2013 года на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> опубликовано извещение № 26/КГК-ОЗП о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году.

На сайте <http://zakupki.gov.ru> указан срок рассмотрения заявок 11.07.2013 года, срок проведения итогов 19.07.2013 года.

10.07.2013 года ООО «ГератТехно» направило коммерческое предложение по всем трем лотам, приложив все необходимые документы и сведения для участия в открытом запросе предложений. Также 10.07.2013 года ООО «ГератТехно» были представлены в ОАО «Курганская генерирующая компания» образцы продукции. ООО «ГератТехно» были предложены цены на продукцию, не выходящие за пределы установленной организатором торгов максимальной цены.

25.07.2013 года на сайте <http://zakupki.gov.ru> размещен протокол закупочной комиссии № 26/КГК-ОЗП от 19.2013 года.

Из содержания данного протокола следует, что ООО «ГератТехно» не было допущено к участию в связи с тем, что предлагаемая продукция низкого качества, а победителем торгов признано ЗАО «Курган-Восток-Сервис», предложившее наибольшую цену.

По мнению заявителя ООО «ГератТехно» незаконно не допущено до этапа переторжки и оценки предложений.

При этом из заявления следует, что комиссией нарушен порядок проведения запроса предложений.

В обосновании своей позиции заявитель приводит следующие доводы.

В соответствии с пунктами 6.1.4., 6.1.5 Документации по запросу предложений члены закупочной комиссии, представители заказчика, изучают предлагаемые образцы, что оформляется соответствующим протоколом, после чего принимается решение о допуске участников, чья продукция удовлетворяет требованиям заказчика.

Как установлено пунктом 6.1.6 Документации по запросу предложений, все участники, своевременно подавшие предложения в соответствии с требованиями документации и предоставившие образцы предлагаемой продукции незамедлительно уведомляются о принятом закупочной комиссией решении.

После проведения отбора участники, чья продукция удовлетворяет требованиям заказчика, приглашаются на процедуру переторжки (п. 6.1.7., 8.7).

После проведения процедуры переторжки (в случае ее проведения) проводится оценка предложений в два этапа, этапа отборочной стадии (п. 8.8.2) и этапа оценочной стадии (п.8.8.8.3).

По мнению заявителя, в нарушение сроков и порядка процедуры допуска и уведомления участников запроса предложений, ООО «ГератТехно» не было уведомлено о том, удовлетворяет ли продукция требованиям заказчика, допущено ли предприятие к участию в запросе предложений.

Из заявления так же следует, что нарушен срок размещения протокола закупочной комиссии. Протокол размещен не 19.07.2013, а 25.07.2013 года.

По мнению заявителя, в нарушение установленных процедур, организатор торгов не подготовил и не разместил протокол закупочной комиссии о допуске или не допуске участников, не уведомил об этом ООО «ГератТехно». Тем самым нарушил право ООО «ГератТехно» на своевременное обжалование данных действий организатора торгов.

Заявитель считает, что поскольку уведомление о не допуске в установленное время ООО «ГератТехно» не получило, общество должно быть допущено до этапа переторжки и оценки предложений, причем на стадии оценки предложений низкий уровень качества продукции уже не мог рассматриваться закупочной комиссией. Еще одним нарушением, по мнению заявителя является то, что в протоколе закупочной комиссии не указано, в чем именно заключается низкое качество продукции.

Из жалобы и представленных документов следует, что ООО «ГератТехно» неоднократно обращалось в ОАО «Курганская генерирующая компания» с запросами о разъяснении причин не допуска к процедуре.

02.08.2013 года ОАО «Курганская генерирующая компания» в адрес ООО «ГератТехно» представлен ответ о том, что закупочная комиссия в ходе оценки предложения выявила следующие факты:

предложенный протокол разногласий содержит неприемлемый размер пени, а также отказ от возмещения убытков, предусмотренный проектом договора; в коммерческом предложении не указана, предложена ли цена с доставкой или нет;

не указан гарантийный срок и производитель продукции;

не представлено техническое предложение.

По мнению заявителя вышеуказанные обстоятельства не могли быть причиной для не допуска ООО «ГератТехно».

ООО «ГератТехно» в своей жалобе просит:

1. Признать недействительными результаты открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году.

2. Признать ООО «ГератТехно» победителем открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году или вынести предписание о повторном проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году со стадии оценки предложений с учетом допуска ООО «ГератТехно» к участию.

3. Приостановить заключение договора поставки с ЗАО «Курган-Восток-Сервис» по итогам открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году до рассмотрения жалобы по существу.

В письменных пояснениях ОАО «Курганская генерирующая компания» пояснило, что качество образцов продукции, представленных ООО «ГератТехно», не удовлетворяло изначальным целям проведения конкурентной процедуры, заключающимся в обеспечении сотрудников общества специальной одеждой и

средствами, необходимыми для надлежащей организации рабочего процесса. Профильной деятельностью ОАО «Курганская генерирующая компания» является поставка гражданам и юридическим лицам электрической и тепловой энергии, что в свою очередь сопряжено с повышенным риском травматизма работников общества.

В соответствии с пунктами 6.1.2-6.1.3 Документации по запросу предложений, вместе с заявкой ООО «ГератТехно» были представлены образцы предлагаемой продукции. Для осмотра указанных образцов были приглашены в том числе сотрудники структурных подразделений ОАО «Курганская генерирующая компания», непосредственно применяющие в работе закупаемую спецодежду и средства защиты.

После осмотра данными лицами был сделан вывод, что представленная заявителем продукция не сможет обеспечить должный уровень безопасности работникам при осуществлении трудовой деятельности, и вызывает сомнение по качеству, что было отражено в Протоколе оценки предоставленных образцов №26/КГК-ОЗП от 11.07.2013 г., ни на один из предоставленных образцов не предоставлен сертификат качества.

Протокол оценки предоставленных образцов является внутренним протоколом и не подлежит размещению на сайте.

На основании изложенного, закупочная комиссия пришла к выводу о невозможности допуска ООО «ГератТехно» к следующим стадиям процедуры открытого запроса предложений, о чем заявитель был уведомлен посредством протокола об итогах конкурентной процедуры, размещенном организатором на сайте <http://zakupki.gov.ru/223>.

Из возражений ОАО «Курганская генерирующая компания» следует, что в силу пункта 6.1.7 Документации, после проведения отбора на процедуру переторжки приглашаются лишь Участники, чья продукция удовлетворяет требованиям заказчика.

По мнению ОАО «Курганская генерирующая компания» довод заявителя о том, что в Документации по запросу предложений не было указано конкретных требований к качеству продукции, представляется необоснованным, поскольку данный участник до момента размещения на официальном сайте протокола об итогах конкурентной процедуры каких-либо запросов о разъяснении положений Документации в адрес Общества не направлял.

Из возражений ОАО «Курганская генерирующая компания» следует, что были выявлены следующие основания для отклонения предложения ООО «ГератТехно»:

1. Участником представлен протокол разногласий, не приемлемый для ОАО «Курганская генерирующая компания» в части начисления пени за просрочку оплаты, а так же отказа от возмещения убытков, предусмотренных п. 5.10 проекта договора

2. Из коммерческого предложения (по всем трем лотам) не усматривается, указана ли цена продукции с учетом доставки либо со склада грузоотправителя.

3. В коммерческом предложении не указан производитель предлагаемой продукции, а также гарантийный срок на предлагаемую продукцию.

4. Не предоставлено техническое предложение (подраздел 9.3) документации по открытому запросу предложений с указанием конкретных характеристик продукции.

ОАО «Курганская генерирующая компания» возражало против наличия нарушений при публикации протокола об итогах закупочной процедуры со ссылкой на пункт 12 статьи 4 Закона о закупках, п. 8.1.6.6 Положением о закупках.

В ходе рассмотрения жалобы представители ОАО «Курганская генерирующая

компания» пояснили, что победителю запроса предложений после подведения итогов направлен проект договора для подписания. ОАО «Курганская генерирующая компания» на рассмотрение жалобы данный договор не представлен.

В связи с вышеизложенным в ходе рассмотрения жалобы объявлен перерыв до 16 часов 30 минут 13.08.2013 года в связи с необходимостью представления дополнительной информации по делу, а именно ОАО «Курганская генерирующая компания» необходимо представить копию договора поставки спецодежды для нужд ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году или документы, подтверждающие факт приостановления торгов в части заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Информация об объявлении перерыва размещена на официальном сайте Курганского УФАС России <http://kurgan.fas.gov.ru> согласно части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее — закон о защите конкуренции).

13.08.2013 года ОАО «Курганская генерирующая компания» представлена копия договора поставки № 23-07/13 от 23.07.2013 года.

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон № 223-ФЗ) данный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Деятельность ОАО «Курганская генерирующая компания» подпадает под действие Закона №223-ФЗ.

Согласно статье 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

Статьей 2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что 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 с учетом

положений части 3 вышеуказанной статьи 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.

Во исполнение требования Закона № 223-ФЗ ОАО «Курганская генерирующая компания» утверждено Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг (протокол заседания Совета директоров № КГК-03/2012 от 14.03.2012) (далее по тексту — Положение о закупке) и размещено на сайте zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". Согласно пункту 10.1.1 Положения о закупке ОАО «Курганская генерирующая компания» определило следующие способы закупок: конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос цен, конкурентные переговоры, закупка у единственного источника, закупка путем участия в процедурах, организованных продавцами продукции.

Пунктом 14.1.7. положения о закупке предусмотрено, что закупки могут осуществляться путем проведения двух- и многоэтапных запросов предложений, если Заказчику (организатору закупки) необходимо провести переговоры с Участниками, чтобы определить наиболее эффективный вариант удовлетворения потребностей Заказчика, а именно если в силу сложности продукции (работ, услуг) или при наличии нескольких вариантов удовлетворения нужд Заказчика трудно сразу сформулировать подробные требования к закупаемой продукции (иные договорные условия) либо заявки привлекаются специально для того, чтобы ознакомиться с возможными путями удовлетворения потребностей Заказчика и выбрать наилучший из них.

27 июня 2013 года на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> опубликовано извещение № 31300399309 о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2013 году.

Вышеуказанный запрос предложений состоял из 3 лотов.

Согласно Документации по запросу предложений, утвержденной на заседании закупочной комиссии (протокол № 1) от 19.06.2013 года, в каждом из лотов представлен перечень и объем закупаемой продукции.

Из 6 раздела Документации по запросу предложений следует, что запрос предложений проводится с предварительным отбором.

На первом этапе участники подают свои предложения в соответствии с требованиями документации, а также предоставляют образцы предлагаемой продукции. Члены закупочной комиссии, представители заказчика, изучают предлагаемые образцы. Данная процедура оформляется соответствующим протоколом.

При этом Документацией по запросу предложений не предусмотрена обязанность о размещении данного протокола на сайте.

Согласно пункту 6.1.5 после изучения образцов принимается решение о допуске участников, чья продукция удовлетворяет требованиям Заказчика. Все участники, своевременно подавшие предложения, в соответствии с требованиями настоящей документации и предоставившие образцы предлагаемой продукции незамедлительно уведомляются о принятом закупочной комиссией решении. Таким образом, о принятом закупочной комиссией решении уведомляются только те участники, которые своевременно и с соблюдением требований документации

подали предложения и предоставившие образцы предлагаемой продукции.

Пунктом 8.4.1.1 Документацией по запросу предложений предусмотрены требования к предложению, которое должно включать:

- a) Письмо о подаче оферты по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 9.1);
- b) Коммерческое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации (подраздел 9.2), а так же в приложениях к настоящей документации;
- c) Техническое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 9.3);
- d) Протокол разногласий к проекту Договора по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 9.4);
- e) Анкету участника запроса предложений в соответствии с формой, приведенной в настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 9.5));
- f) Справку о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров в соответствии с формой, приведенной в настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 9.6);
- g) Справку о материально – технических ресурсах в соответствии с формой, приведенной в настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 9.7));
- h) Справку о кадровых ресурсах в соответствии с формой, приведенной в настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 9.8);
- i) Другие документы, указанные в п. 8.5.2.

Согласно подразделу 9.2 Коммерческое предложение должно содержать таблицу расчета стоимости поставляемой продукции, в которой указываются: порядковый номер <...> наименование продукции, производитель, страна происхождения, единицы измерения, количество в единицах измерения, цена единицы, общая цена.

Как установлено в ходе рассмотрения жалобы, в коммерческом предложении ООО «ГератТехно» по лотам № 1 и № 3 не указан производитель и страна происхождения предлагаемых товаров.

Кроме того, коммерческое предложение должно содержать таблицу «Прочие коммерческие условия», в которой указывается гарантийный срок.

В ходе рассмотрения жалобы, в коммерческом предложении ООО «ГератТехно» по всем трем лотам не указан гарантийный срок на предлагаемую продукцию.

Подразделом 9.2 Документации по запросу предложений установлено форма технического предложения, которая должна быть заполнена и приложена к заявке.

ООО «ГератТехно» техническое предложение документации по открытому запросу предложений с указанием конкретных характеристик продукции не предоставлено.

Согласно пункту 1.4.1.4 Документации по запросу предложений в рамках отборочной стадии Закупочная комиссия проверяет:

правильность оформления Предложений и их соответствие требованиям Документации по запросу предложений по существу;
соответствие Участников требованиям Документации по запросу предложений;
соответствие технического предложения требованиям Документации по запросу предложений.

В соответствии с пунктом 1.4.1.7 Документации по запросу предложений по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия отклоняет предложения, которые:

- в существенной мере не отвечают требованиям к оформлению настоящей Документации по запросу предложений;
- поданы Участниками, которые не отвечают требованиям настоящей Документации по запросу предложений;
- содержат предложения, по существу не отвечающие техническим, коммерческим или договорным требованиям настоящей Документации по запросу предложений;
- содержат очевидные арифметические или грамматические ошибки, с исправлением которых не согласился Участник;

Таким образом, Документации по запросу предложений установлен перечень оснований для отклонения представленных предложений.

Согласно протоколу закупочной комиссии от 19.2013 года ООО «ГератТехно» не было допущено к участию в связи с тем, что предлагаемая продукция низкого качества.

В связи с вышеизложенным предложение продукции низкого качества не могло быть основанием для отклонения ООО «ГератТехно».

Из пункта 8.7.1. Документацией по запросу предложений следует, что организатор вправе предоставить участникам открытого запроса предложений открыто и добровольно (с помощью громкой телефонной конференции, Skype) повысить предпочтительность своих предложений путем снижения стоимости. При принятии решения о проведении процедуры переторжки и выборе способа ее проведения, все Участники заблаговременно оповещаются о таком решении.

Таким образом, процедура переторжки не является обязательной процедурой при проведении запроса предложный.

Данный факт опровергает довод заявителя о том, что поскольку уведомление о не допуске в установленное время ООО «ГератТехно» не получило, общество должно быть допущено до этапа переторжки.

В то же время, как отмечено выше предложение ООО «ГератТехно» не соответствовало требованиям Документации по запросу предложений и, следовательно, подлежало отклонению в связи с тем, что данное предложение в существенной мере не отвечало требованиям к оформлению, предусмотренными Документацией по запросу предложений.

Согласно пункту 12 статьи 4 Закона о закупках, протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком на официальном сайте не позднее, чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно пункту 8.9.3 Документации по запросу предложений участник незамедлительно извещается о признании его победителем запроса предложений.

При этом ООО «ГератТехно» победителем не являлось, следовательно, обязанности по незамедлительному уведомлению данного участника у ОАО «Курганская генерирующая компания» не имелось.

Согласно протоколу закупочной комиссии по оценке заявок и выбору победителя открытого запроса предложений победителем по всем трем лотам признано ЗАО «Курган-Восток-Сервис».

Довод ООО «ГератТехно» о том, что победителем торгов признан участник, предложивший наибольшую цену, подлежит отклонению в связи с тем, что согласно статье 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг одним из принципов является 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. Закон № 223-ФЗ не обязывает заказчика руководствоваться принципом экономии денежных средств. Кроме того, низкая цена на предлагаемую продукцию не является главным и единственным критерием при отборе победителя при проведении запроса предложений.

Статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) определён порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции предусмотрены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары.

В соответствии с частью 1 вышеуказанной статьи при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

Согласно части 4 статьи 17 Закона о защите конкуренции нарушение правил, установленных настоящей статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов запроса котировок и заключенных по результатам таких торгов запроса котировок сделок недействительными.

Следовательно, торги могут быть признаны недействительными только по решению суда.

В соответствии с пунктом 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Пунктом 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, у комиссии антимонопольного органа отсутствуют полномочия на признание недействительными результатов открытого запроса предложений и признании ООО «ГератТехно» победителем открытого запроса предложений.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что 23.07.2013 года между ОАО «Курганская генерирующая компания» и ЗАО «Курган-Восток-Сервис» заключен договор поставки № 23-07/13 по результатам вышеуказанного запроса

предложений.

Таким образом, жалоба ООО «ГератТехно» подана в антимонопольный орган уже после заключения договора поставки. Следовательно, обжалование заключения вышеуказанного договора возможно только в судебном порядке.

Руководствуясь статьей 17, статьей 18.1, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, п.п. 2,5 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 - ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Решила:

Жалобу **ООО "ГератТехно"** признать необоснованной.

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