

РЕШЕНИЕ № 5-А

14.01.2015г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов в составе:

при участии представителя заказчика в лице ОАО «Птицефабрика «Рефтинская» – в отсутствие представителей заявителя в лице ООО «А ПЛЮС», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы;

рассмотрев жалобу (вх. № 01-26401 от 25.12.2014) ООО «А ПЛЮС» на действия (бездействие) заказчика в лице ОАО «Птицефабрика «Рефтинская» при проведении закупки путем открытого конкурса на транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке мясной продукции Заказчика, на сумму не более 6 955 628,00 (извещение №31401715899) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В своей жалобе заявитель указал, что в рамках проводимого конкурса документация содержит следующие нарушения:

- услуги указаны без обоснованного расчета стоимости,
- услуги указаны без указания конкретного объема, и списка городов доставки, что не позволяет сделать детальный расчет стоимости таких услуг.

Также в документации к процедуре не указано, как именно рассчитывается стоимость услуг - с включенными или не включенными налогами, что приводит к неконкурентному преимуществу для участников размещения заказ, использующих упрощенное налогообложение. Кроме того, заказчик оставляет за собой право в любой момент изменить объем услуг без объяснения или согласования с поставщиком услуг.

Также при условиях выполнения работ, оказания услуг Заказчик не рассматривает предложения Участников, носящих альтернативный характер.

В связи с этим, заявитель считает, что заказчиком нарушены требования, установленные п. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции, а именно создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать доводы жалобы необоснованными.

Проанализировав представленные материалы, Комиссия Свердловского УФАС России установила:

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Птицефабрика «Рефтинская», утвержденного Советом директоров ОАО «Птицефабрика «Рефтинская» (далее – Положение о закупках) и размещенного на официальном сайте 05.04.2013г.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 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, по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В силу ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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 размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

20 ноября 2014 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение о проведении открытого конкурса на транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке мясопродукции Заказчика, на сумму не более 6 955 628,00 (извещение №31401715899).

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

1) установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);

8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;

10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;

11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;

12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Соответствующие требования к конкурсной документации отражены в п. 5.3, п. 4.9 Положения о закупках.

На заседание Комиссии представители заказчика представили документы, подтверждающие обоснование начальной (максимальной) цены договора, полученные на основании анализа рынка (коммерческие предложения).

Вместе с тем, обязанность включать обоснование начальной (максимальной) цены договора в конкурсную документацию не предусмотрена Законом о контрактной системе и Положением о закупках.

Согласно требованиям п.п. 5, 7 ч.10 ст. 4 Закона о контрактной системе в п. 4.2 закупочной документации открытого конкурса указано, что начальная (максимальная, предельная) цена договора составляет 6 955 628 руб. 00 коп. (Шесть миллионов девятьсот пятьдесят пять тысяч шестьсот двадцать восемь руб. 00 коп.), в том числе НДС 18% - 1 061 028,00 руб.

В соответствии с требованиями п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в п. 4.3.1.1 закупочной документации открытого конкурса установлены количественные, качественные и технические характеристики оказания услуг, исполнения условий Договора:

- Транспортно-экспедиционное обслуживание по перевозке мясопродукции Заказчика осуществляется специализированным транспортом со складов Заказчика по адресам: 624285, Свердловская обл., п.Рефтинский, ОАО «Птицефабрика «Рефтинская»; Свердловская обл., г.Екатеринбург, улица Проезжая, 9а; до пунктов назначения обозначенных Заказчиком в Заявках; Средний пробег одной машины по городу и по межгороду 27 600-28 000 км.;

- Не более 4 – автотранспортных средств под загрузку/ день; От 12-16 тонн/мясопродукции / день;

- Расчет стоимости услуг:

- на автотранспорт 4 тонны 6000 (Шесть тысяч) рублей без НДС, НДС 1080, 00 рублей, цена с НДС 7080,00 рублей /день, за одно предоставляемое для перевозки груза транспортное средство;

- на автотранспорт 3 тонны 5500 (Пять тысяч пятьсот) рублей, без НДС, НДС 990, 00 рублей, цена с НДС 6490,00 рублей /день, за одно предоставляемое для перевозки груза транспортное средство;

- на автотранспорт 3 тонны – пункт назначения - г. Алапаевск 7200 (Семь тысяч двести) рублей без НДС, НДС 1296,00 рублей, цена с НДС 8496 рублей/день, за одно предоставляемое для перевозки груза транспортное средство;

- на автотранспорт 4 тонны – пункт назначения - г. Екатеринбург 20 руб. км без НДС, НДС 3рубля 60 копеек, цена с НДС 23 рубля 60 копеек./км. при условии загрузки автомобиля грузом в объеме не менее 3 тонн и не более 4 тонн, не более 4-х автотранспортных средств в день погрузки.

- Количество автомобилей в день: Ежедневно - 4-х тонные 3 шт. , 3-х тонные 1 шт.; в четверг 4-х тонные 3 шт. , 3-х тонные одна шт. до г. Алапаевск.;

- Ориентировочное количество рейсов: 247 рейдов.

В силу п. 5.8.1 Положения о закупках Комиссия рассматривает конкурсные заявки на соответствие требованиям, установленным Закупочной документацией, и соответствие участников закупок требованиям, установленным настоящим Положением.

В п. 3 закупочной документации открытого конкурса предусмотрено, что при условиях выполнения работ, оказания услуг предложения Участников, содержащие условия, отличающиеся от условий Заказчика по качеству работ, услуг, применяемых товаров, срокам исполнения договора, условиям авансирования и (или) срокам платежей и другим параметрам, предусмотренных настоящей закупочной документацией - то есть предложения Участников, носящих альтернативный характер - не принимаются.

Таким образом, заказчиком правомерно предусмотрено отклонение заявок, содержащих условия оказания услуг, не соответствующие требованиям закупочной документации.

В п. 2.6.6 закупочной документации открытого конкурса указано, что заказчик вправе изменить предусмотренные договором количество товаров, объем работ, услуг и пропорционально этому изменению, произвести перерасчет стоимости договора.

В п. 4.2 закупочной документации открытого конкурса предусмотрена возможность изменения условий договора (цена, объемы, сроки поставляемого товара, условия оплаты) по согласованию сторон, в пределах 30%.

Указанные положения закупочной документации открытого конкурса не нарушают требования Закона о закупках, Положения о закупках, а также создают преимущественных условий участия в торгах.

При этом Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о закупках заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 сентября 2012 г. N 932) (далее по тексту - Правила формирования плана закупки) в план закупки включаются сведения о закупке товаров (работ, услуг), необходимых для удовлетворения потребностей заказчика.

Частью 3 Правил формирования плана закупки установлено, что план закупки формируется заказчиком в соответствии с требованиями к форме плана закупки, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 сентября 2012 г. N 932.

В соответствии с требованиями к форме плана закупки, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 сентября 2012 г. N 932, план закупки товаров (работ, услуг) формируется заказчиком по форме согласно приложению в виде единого документа в электронном формате, обеспечивающем возможность его сохранения на технических средствах пользователей и допускающем возможность поиска и копирования произвольного фрагмента текста средствами соответствующей программы для просмотра, и содержит сведения, в том числе:

5) единицы измерения закупаемых товаров (работ, услуг) и код по Общероссийскому классификатору единиц измерения (ОКЕИ);

6) сведения о количестве (объеме) закупаемых товаров (работ, услуг) в натуральном выражении.

В соответствии с Правилами формирования плана закупки корректировка плана закупки может осуществляться, в том числе в случае:

а) изменения потребности в товарах (работах, услугах), в том числе сроков их приобретения, способа осуществления закупки и срока исполнения договора;

б) изменения более чем на 10 процентов стоимости планируемых к приобретению товаров (работ, услуг), выявленного в результате подготовки к процедуре проведения конкретной закупки, вследствие чего невозможно осуществление закупки в соответствии с планируемым объемом денежных средств, предусмотренным планом закупки;

в) в иных случаях, установленных положением о закупке и другими документами заказчика (п.8).

В случае если закупка товаров (работ, услуг) осуществляется путем проведения конкурса или аукциона, внесение изменений в план закупки осуществляется в срок не позднее размещения на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг извещения о закупке, документации о закупке или вносимых в них изменений (п.9).

В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона о закупках извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе сведения:

3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

1) установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что в извещении № 31401715899 и закупочной документации открытого конкурса установлен объем закупки и единица измерения, а именно: «Ориентировочное количество рейсов: 247 рейдов. Средний пробег одной машины по городу и по межгороду 27 600-28 000 км.»

Вместе с тем, согласно плану закупки товаров (работ, услуг), сформированного заказчиком по указанному предмету договора, объем закупки и единица его измерения не установлены, а именно указано, что объем оказываемых услуг невозможно определить.

Таким образом, в нарушение части 2 статьи 4 Закона о закупках, пункта 9 Правил формирования плана закупки заказчик не разместил в единой информационной системе изменения в план закупки товаров, работ, услуг в срок, установленный законодательством о закупках.

В данных действиях заказчика содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

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 Закона 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).

В соответствии с Законом о размещении заказов обжалование в административном порядке действий (бездействия) заказчика также допускается не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае признания конкурса несостоявшимся (ч. 2 ст. 60). До истечения указанного срока контракт не может быть заключен (ч. 1.1 ст. 29), а по его истечении обжалование соответствующих действий (бездействия) осуществляется только в судебном порядке (ч. 2 ст. 60). Причем на время рассмотрения жалобы размещение заказа приостанавливается, а срок, установленный для заключения контракта, продлевается на срок рассмотрения жалобы по существу и в этот период контракт не может быть заключен (ч. 4 и ч. 5 ст. 60).

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 п. 12.4 Положения о закупках указано: «Организатор закупок в течение 30 (тридцати) дней со дня подписания комиссией итогового протокола направляет победителю закупок проект договора в двух экземплярах, без подписи Общества, который составляется путём включения цены и условий договора, предложенных участником закупки в проект договора, прилагаемого к документации о закупке».

В п. 2.6.1 закупочной документации открытого конкурса предусмотрено, что договор между Заказчиком и Победителем Открытого конкурса подписывается на основании Протокола оценки и подведения итогов Открытого конкурса, в течение 30 (тридцати) рабочих дней со дня подведения итогов проведения процедуры и определения победителя Открытого конкурса.

Жалоба на действия (бездействие) ООО «А ПЛЮС» поступила 25.12.2014г., о чем заказчик был уведомлен (исх. №17688 от 30.12.2014). При этом фактически договор транспортной экспедиции №3620/14 между ОАО «Птицефабрика «Рефтинская» и Д.Б. Постниковым заключен 18.12.2014г., т.е. в день размещения протокола оценки и подведения итогов конкурса от 18.12.2014г.

На основании вышеизложенного, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к выводу, что исключение или сокращение заказчиком срока, до истечения которого договор не может быть заключен, против установленного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции срока, направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ “О защите конкуренции”,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «А ПЛЮС» необоснованной.

2. В действиях ОАО «Птицефабрика «Рефтинская» признать нарушение части 2 статьи 4 Закона о закупках, пункта 9 Правил формирования плана закупки, ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

3. Заказчику ОАО «Птицефабрика «Рефтинская» выдать предписание об устранении нарушений путем внесения изменений в Положение.

4. Передать материалы дела должностному лицу Свердловского УФАС России, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по части 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

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