

|  |
| --- |
| **УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**  **ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ** Р Е Ш Е Н И Е **09 апреля 2019 года** **№ 083/07/18.1-2/2019**  г. Нарьян-Мар |

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу (далее - Комиссия Ненецкого УФАС России, комиссия) по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – закон о Защите конкуренции) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

в присутствии Заявителя ООО «Стройсервис»,

в присутствии законного представителя МП ЗР «Севержилкомсервис»,

рассмотрев жалобу ООО «Стройсервис» (вх. № 796 от 21.03.2019) на действия Заказчика – МП ЗР «Севержилкомсервис» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд МП ЗР «Севержилкомсервис» в 2019 году (извещение №31907616910), представленные документы и сведения, заслушав доводы ООО «Стройсервис» и пояснения МП ЗР «Севержилкомсервис»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО «Стройсервис» (вх. № 796 от 21.03.2019) (далее – Заявитель) на действия Заказчика – МП ЗР «Севержилкомсервис» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд МП ЗР «Севержилкомсервис» в 2019 году (извещение №31907616910).

Доводы жалобы:

Пунктом 2.5 проекта договора установлено - окончательный расчет по настоящему Договору производится Заказчиком после поставки Товара в полном объёме, установленном в п. 1.1., в указанные в Приложении № 1 «Техническое задание» населённые пункты. Но, техническое задание не содержит адресные ориентиры места передачи товара. Разделы 1 и 2 Документации содержат информацию о месте поставки с ссылкой на населенные пункты: г. Архангельск; г. Печора, Республика Коми, границы которых простираются на тысячи километров.

Начальная цена договора в соответствии с законом №223-ФЗ определяется непосредственно Заказчиком исходя из объема оказываемых услуг (помимо стоимости товара, сопутствующие услуги). Участнику не представляется возможным определить предлагаемую цену закупки исходя из имеющейся информации в документации о закупке, размещенной Заказчиком и имеющихся разъяснений.

МП ЗР «Севержилкомсервис», рассмотрев жалобу ООО «Стройсервис», несогласилось с доводами заявителя.

В ходе изучения и анализа Комиссией Ненецкого УФАС России материалов дела, норм законодательства, были установлены следующие обстоятельства.

Жалоба рассмотрена комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии с [ч. 1 ст. 18.1](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FF5025423D677E75BE019DC8CA3D9F3F4F771EN3vEN) 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](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FE5B23493D677E75BE019DNCv8N) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно [ч. 2 ст. 18.1](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FF5025423D677E75BE019DC8CA3D9F3F4F7617N3vEN) 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.

В соответствии с  [ч. 10 ст. 3](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FE5B23493D677E75BE019DC8CA3D9F3F4F70N1vFN) Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе в случае: 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с [ч. 1 ст. 2](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FE5B23493D677E75BE019DC8CA3D9F3F4F70173D0304NBvFN) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B01F85C2F176A652F20B0N0v4N) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09F6502C473D677E75BE019DNCv8N) Российской Федерации, настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FE5B23493D677E75BE019DNCv8N), другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FE5B23493D677E75BE019DC8CA3D9F3F4F70173D0304NBvDN) правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно [ч. 2 ст. 2](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FE5B23493D677E75BE019DC8CA3D9F3F4F70173D0304NBvEN) Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупки, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

07.03.2019 года в ЕИС в сфере закупок (ЭТП - http://utp.sberbank-ast.ru) было опубликовано извещение № 31907616910 и Документация об аукционе в электронной форме №1-ЭА/2019 о проведении аукциона на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд МП ЗР «Севержилкомсервис» в 2019 году, утвержденная Приказом Генерального директора МП ЗР «Севержилкомсервис» от 06.03.2019 №26/з.

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BDC03A3CC27EC8EB0843488657CDC1039B09FE5B23493D677E75BE019DNCv8N) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального предприятия Заполярного района «Севержилкомсервис», утвержденным приказом генерального директора МП ЗР «Севержилкомсервис» от 27.09.2018 №176, в редакции от 28.12.2018.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| N п/п | Наименование | Значение |
| 1. | Начальная (максимальная) цена | 125 172 705 руб. |
| 2. | Дата публикации извещения  (по местному времени заказчика) | 07.03.2019 (МСК) |
| 3. | Дата и время окончания подачи заявок  (по местному времени заказчика) | 25.03.2019 в 10:00 (МСК) |
| 4. | Дата проведения аукциона | 27.03.2019 в 10:00 (МСК) |

Пунктом 4 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении о закупке должно быть указано место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пунктом 11.3 Положения о закупке МП ЗР «Севержилкомсервис», Документация о закупке должна содержать, в том числе: место, условия и сроки поставки товара.

Пунктом 2 Информационной карты Документации об аукционе, пунктом 1 Технического задания Документации об аукционе, пунктом 2.2 Проекта договора на поставку угля каменного для нужд МП ЗР «Севержилкомсервис», место поставки товара указано: г. Архангельск,

г. Печора, Республика Коми.

В соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке. Частью 4 статьи 3.2 Закона о закупках, пунктом 4.11.4 Положения о закупке МП ЗР «Севержилкомсервис» установлен запрет на изменение предмета закупки и существенных условий договора путем разъяснений.

В адрес Заказчика неоднократно направлялись запросы на разъяснения положений Документации об аукционе, по вопросу указания конкретного места поставки угля каменного.

Согласно разъяснениям Документации МП ЗР «Севержилкомсервис» от 12.03.2019 г., конкретный адрес (координаты) мест разгрузки угля каменного будут определены Заказчиком по результатам проведенных торгов.

Разъяснениями Документации от 15.03.2019 МП ЗР «Севержилкомсервис» указано место поставки угля каменного: в г. Архангельск: железнодорожная грузовая станция г. Архангельска; в г. Печору Республики Коми: железнодорожная грузовая станция г. Печора.

Согласно разъяснениям Документации МП ЗР «Севержилкомсервис» от 19.03.2019, указать код станции не представляется возможным, конкретное место, будет определено после окончания процедур по определению перевозчиков угля в населённые пункты Ненецкого АО из г. Архангельска и г. Печоры республики Коми.

Данными разъяснениями Заказчик допускает двусмысленное толкование Документации об Аукционе, вводя участников данной закупки в заблуждение и ограничивая конкуренцию и нарушает **часть 4 статьи 3.2** Закона о закупках, **пункт 4.11.4** Положения о закупках МП ЗР «Севержилкомсервис».

Пунктом 1 статьи 432 Гражданского кодекса РФ установлено, что существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В силу ст. 432 Гражданского кодекса РФ, пункта 4 части 9 статьи 4, пункта 4 части 10 статьи 4 Закона N 223-ФЗ, место поставки товара является одним из существенных условий конкурентной закупки, которое может изменяться только в случаях, установленных законом.

В соответствии с пунктом 8.3 Проекта договора на поставку угля каменного для нужд МП ЗР «Севержилкомсервис» установлено: Стороны могут изменить существенные условия Договора по соглашению Сторон, в том числе, изменение места, срока поставки Товара в соответствии с условиями настоящего Договора или действующим законодательством Российской Федерации.

Следует отметить, что при выборе места поставки заказчик должен исходить из того, что каменный уголь является опасным грузом при погрузочно-разгрузочных работах и перевозках навалом в любых количествах и любым транспортным средством, в закрытых и открытых грузовых помещениях, при перевалке которого требуется наличие соответствующей лицензии (пункт 28 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности").

На заседании Комиссии Заказчиком пояснено, что наличие специальных мест для погрузки-разгрузки опасных грузов (угла каменного) в границах г. Архангельска; г. Печора, Республика Коми не выяснялось.

При определении места поставки, МП ЗР «Севержилкомсервис» руководствовалось письмом Минэкономразвития РФ от 20.02.2017 №Д28и-699 в котором отмечено, что указание в документации о закупке конкретного места оказания услуг может привести к ограничению конкуренции участников закупки и нарушению требований, установленных Федеральным законом от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции". Заказчик вправе территориально ограничивать удаленность места оказания услуг, указав границы административного округа (территориального образования), или в километрах. При этом заказчик должен достигнуть цели осуществления закупки, не создавая дискриминационных условий для участников закупки, приводящих к ограничению конкуренции.

В силу положений действующего законодательства РФ, в документации о закупке должны содержаться показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги требованиям заказчика. Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к выполняемым работам, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в аукционе и сформировать предлагаемую цену поставки. Таким образом, закупочная документация должна содержать единообразные и непротиворечивые сведения, в том числе в части описания объекта закупки, соответствующие требованиям действующего законодательства.

Поскольку место поставки товара является существенным условием конкурентной закупки, заказчик, устанавливая требование о конкретном месте поставки товара, не ограничивает круг лиц, потенциально имеющих возможность принять участие в закупке (Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 14.11.2018 N 05АП-7989/2018 по делу N А24-4314/2018).

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в не указании в Извещении о закупке, Документации о закупке конкретного места поставки угля каменного, нарушают требования **пункта 4 части 9 статьи 4, пункту 4 части 10 статьи 4** Закона о закупках, **пункта 11.3** Положения о закупке МП ЗР «Севержилкомсервис».

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройсервис» на действия Заказчика – МП ЗР «Севержилкомсервис» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд МП ЗР «Севержилкомсервис» в 2019 году (извещение №31907616910) - **обоснованной.**

2**.** Оснований для прекращения рассмотрения дела № 083/07/18.1-2/2019 в соответствии со ст. 48 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

3. Признать Заказчика нарушившим требования **пункта 4 части 9 статьи 4, пункту 4 части 10 статьи 4** Закона о закупках, **пункта 11.3** Положения о закупке МП ЗР «Севержилкомсервис», **часть 4 статьи 3.2** Закона о закупках, **пункт 4.11.4** Положения о закупках МП ЗР «Севержилкомсервис».

4. Заказчику выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Закона о закупках.

5. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Ненецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

*Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.*

Председатель комиссии:

[Члены комиссии:](consultantplus://offline/ref=9517E7A8194AADFA39B3A9006883263615EAD23695C02CF25462E33746BE0A9F61F7A0982A62DF59FE57AA759D4C9B00CD3E740346FB5652a3hFO)