

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 16 мая 2013 г.
Новосибирск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 20 мая 2013 г.

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

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,

Рисов А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член
Комиссии,

Филатьева И.Е. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член
Комиссии,

рассмотрев жалобу открытого акционерного общества «Сибмедстрой» на действия организатора торгов закрытого акционерного общества «Новосибирскэнергоснабкомплектоборудование» (ЗАО «НЭСКО») и заказчика торговой процедуры открытого акционерного общества «Сибирская энергетическая компания» (ОАО «СИБЭКО») по проведению торговой процедуры "Запрос предложений покупателя № 1140238" на проведение работ по реконструкции теплотрассы по ул. Лазурная от ТК-0810 до ТК-0805, участок от ТК-0809 до ТК-0807,

в присутствии представителей:

«...»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ОАО «Сибмедстрой» (вх. № 3354 от 30.04.2013 года) на действия организатора торгов закрытого акционерного общества «Новосибирскэнергоснабкомплектоборудование» (ЗАО «НЭСКО») и заказчика торговой процедуры открытого акционерного общества «Сибирская энергетическая компания» (ОАО «СИБЭКО») по проведению торговой процедуры "Запрос предложений покупателя № 1140238" на проведение работ по реконструкции теплотрассы по ул. Лазурная от ТК-0810 до ТК-0805, участок от ТК-0809 до ТК-0807.

Заявитель сообщает следующее.

1. Заказчиком торговой процедуры является ОАО «СИБЭКО», организатор закупки - ЗАО «НЭСКО». Торговая процедура проводилась в соответствии с Федеральным

законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту Закон о закупках).

Согласно пункту 2 статьи 2 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 подпунктом 4 пункта 3 статьи 2 Закона о закупках органом, уполномоченным утверждать Положение о закупке в акционерном обществе, является совет директоров.

Протоколом Совета директоров ОАО «СИБЭКО» № 10 от 01.10.2012г. утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг ОАО «СИБЭКО». Указанное Положение размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru>. Согласно пункту 5.4.11. Положения: «Правила для проведения запроса предложений применяются в случае, если закупка проводится Обществом самостоятельно. В случае если к проведению запроса предложений привлекается Организатор закупки, то такая процедура проводится на электронной торговой площадке и регулируется соответствующими правилами». При этом из Положения не следует, кто разрабатывает эти правила, Организатор закупки или электронная торговая площадка, где и на каком сайте данные Правила подлежат размещению. Заявитель считает, что указанный пункт «Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «СИБЭКО» противоречит статье 2 Закона о закупках, поскольку Положение о закупках утверждается только советом директоров в акционерных обществах, передача функций по утверждению Положения третьим лицам (организатору закупки, электронной торговой площадке) Законом не предусмотрено.

На официальном сайте ТП «Фабрикант» Положение о закупках организатора процедуры ЗАО «НЭСКО» не размещено.

2. Организатором закупки допущено нарушение пункта 5 статьи 4 Закона о закупках, а также пункт 9.2. Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «СИБЭКО». Информация о закупке подлежит обязательному размещению на официальном Интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru>. Извещение о проведении торговой процедуры «Запрос предложений покупателя №1140238» и Документация о закупке на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru>. не размещены. Информация о торговой процедуре размещена только на сайте ТП «Фабрикант» www.fabrikant.ru.

3. Организатором закупки допущено нарушение подпункта 7 пункта 9 статьи 4 Закона о закупках, пункта 7.2.7 Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «СИБЭКО». В извещении о закупке должны быть указаны сведения о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведение итогов закупки. Извещение о проведении торговой процедуры «Запрос предложений покупателя №1140238», размещённое на сайте www.fabrikant.ru, не содержит сведений о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Организатором закупки допущено нарушение подпункта 11 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 7.1.11. Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО

«СИБЭКО» В документации о закупке должны быть указаны сведения о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки. В Документации о закупке, размещенной на сайте www.fabrikant.ru, указано, что рассмотрение заявок на участие и подведение итогов конкурентной процедуры состоится не позднее 13.05.2013г. В Законе о закупках и в Положении речь идет о конкретной дате рассмотрения заявок участников. В соответствии со статьей 191 Гражданского Кодекса РФ установленный законом, иными правовыми актами срок определяется календарной датой. В Документации содержится только указание на период времени, не позднее которого будут рассмотрены заявки участников.

Оспариваемая торговая процедура фактически состоит из двух этапов ее проведения. Первый этап - подача заявок через ЭТП «Фабрикант», оценка поданных заявок; второй этап - проведение переторжки в очно-заочной форме. В документации о закупке нет сведений: о дате и месте проведения оценки заявок, поданных участниками торговой процедуры; о дате и месте проведения второго этапа процедуры - переторжки о порядке ее проведения.

12.04.2013 г. ОАО «Сибмедстрой» подало заявку на участие в торговой процедуре «Запрос предложений покупателя № 1140238». В соответствии с предварительным протоколом, размещенном на сайте www.fabrikant.ru ОАО «Сибмедстрой» заняло первое место. В связи с отсутствием информации о месте и дате проведения оценки заявок, ОАО «Сибмедстрой» было направлено организатору закупки письмо от 22.04.2013г. за № 43-2013 с просьбой предоставить информацию о результатах рассмотрения заявки и сообщить дату и время проведения переторжки. Письмо осталось без ответа.

Заявитель полагает, что тем самым, Организатор закупки нарушил принцип информационной открытости закупки, установленный подпунктом 1 пункта 1 статьи 3 Закона.

О результатах рассмотрения заявки и ее отклонении ОАО «Сибмедстрой» узнало только после проведения переторжки и завершения торговой процедуры. Несвоевременное информирование участников закупки о промежуточных результатах является нарушением прав участников на своевременное обжалование действий организатора закупки с целью не допустить последующего нарушения процедуры.

4. 29 апреля 2013 года на сайте fabrikant.ru был опубликован Протокол № 1730 от 29.04.2013, согласно которого заявка ОАО «Сибмедстрой» была отклонена с формулировкой «предложение не соответствует требованиям Заказчика (отсутствует опыт работы на магистральных трубопроводах большой протяженностью и с большими диаметрами)».

ОАО «Сибмедстрой» не согласен с решением организатора торгов по следующим основаниям.

Подпункт 4 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках устанавливает принцип отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Заказчиком в Приложении 4 «Перечень требований к участникам» установлено

требование к участникам: наличие опыта аналогичных работ не менее 2-х лет; подтверждающий документ - Справка о выполнении не менее 2-х аналогичных по характеру и объему работ с указанием заказчика, объекта и наименования выполняемых работ (услуг) и их стоимость. Таким образом, в Документации о закупке установлен единственное требование к участникам закупки, подлежащее измерению - это опыт работы по выполнению аналогичных работ, который должен составлять не менее двух лет.

ОАО «Сибмедстрой» в составе заявки предоставило Справку о выполнении не менее 3-х аналогичных по характеру и объему работ с указанием заказчика, объекта, наименования выполняемых работ (услуг) и их стоимости. В предоставленной справке указаны заказчик, наименование объекта, виды работ и их стоимость за период с 2010 г. по 2012 г. включительно.

В документации о закупке Заказчик не указал способ измерения характера и объема работ. Из перечня требований к участникам «наличие опыта аналогичных работ не менее 2-х лет» не следует, что оценке подлежит протяжённость магистральных трубопроводов и их диаметр. В закупочной документации не установлены критерии оценки протяженности трубопровода и его диаметра, что является большой протяженностью и в каких единицах измеряется в метрах, километрах и т.д., и что является большим диаметром трубопровода.

ОАО «Сибмедстрой» в справке указало, что имеет опыт работы на магистральных трубопроводах с диаметром 800мм., 1020 мм. Являются ли эти показатели большими или меньшими оценить невозможно, так как в документации не указан критерий оценки и единицы измерения.

Заявитель считает, что организатор закупки, принимая решение об отклонении заявки ОАО «Сибмедстрой» нарушил требование пункта 6 статьи 3 Закона о закупках - не допускается предъявлять к участникам закупки требования и осуществлять оценку и сопоставления заявок на участие в закупке по критериям, которые не указаны в документации о закупке.

На основании изложенного заявитель просит провести проверку действий организатора указанной торговой процедуры.

Жалоба ОАО «Сибмедстрой» подана в соответствии с требованиями частей 6-8 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

ЗАО «НЭСКО» представило следующие возражения на жалобу ОАО «Сибмедстрой».

1. Пункт 5.4.11. Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «СИБЭКО» не противоречит статье 2 Закона о закупках, поскольку не означает передачу функций по утверждению Положения третьим лицам. Согласно Пункту 5.4.11. Положения при проведении Организатором закупки процедуры на электронной торговой площадке, процедура регулируется соответствующими правилами. Имеются в виду правила работы электронной торговой площадки.

Работа Торговой площадки Fabrikant.ru регулируется «Регламентом работы Торгового портала Fabrikant.ru». Регламент устанавливает порядок

взаимодействия Оператора электронной площадки и Участников Портала, в том числе общие правила работы на портале, права и обязанности Оператора портала, участников портала, ответственность, режим работы портала, правила электронного документооборота и т.д.

Согласно пункту 5.1.5. Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «СИБЭКО» организация процедур закупки с использованием электронной торговой площадки проводится с учетом правил проведения, установленных регламентом электронной торговой площадки. Сам же процесс проведения запроса предложений регулируется документацией о закупке.

ЗАО «НЭСКО» не является субъектом регулирования закона о закупках. Разрабатывать, размещать Положение о закупке на официальном сайте, на ТП Фабрикант не обязано.

2. Нарушение пункта 5 статьи 4 Закона о закупках не допущено (не размещение извещения). Извещение размещено на официальном сайте за № 31300230021.

3. Нарушение подпункта 7 пункта 9 статьи 4 Закона о закупках не допущено (указание сведений о месте и дате рассмотрения предложений участников). Сведения содержатся и в извещении, и в документации о закупке.

Нарушение принципа информационной открытости закупки, установленного подпунктом 1 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках, не допущено. Законом о закупках не предусмотрена обязанность указывать информацию о месте и дате проведения оценки заявок. Под таковой следует понимать дату подведения итогов. Дата указана в извещении.

Порядок проведения процедуры устанавливает Заказчик. Правила проведения переторжки содержатся в пункте 3 документации о закупке. Документацией не предусмотрено указание даты переторжки. Приглашение на переторжку не направляется участникам, заявка которых отклонена.

Подавая заявку, участник тем самым соглашается с правилами ее проведения.

Если участник считает, что его права нарушены, он всегда может обжаловать действия (бездействия) Заказчика в судебном порядке (часть 9 статьи 3 Закона о закупках), подать жалобу в органы ФАС России (часть 10 статьи 3 Закона о закупках) после окончания процедуры в установленные законом сроки. Таким образом, нарушения прав участников закупки на своевременное обжалование действий организатора закупки не допущено.

4. Заказчик установил требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения аналогичных работ не менее двух лет. В подтверждение опыта участники должны были предоставить справку о подтверждении опыта выполнения аналогичных по характеру и объему работ.

Установление такого требования к участнику не противоречит Положению о закупке ОАО «СИБЭКО», судебной практике (см. Постановление 9 Арбитражного апелляционного суда от 18.04.2013 по делу № А40-107849/12-92-1003).

Характер и объем работ определяется по сведениям в ведомости объемов работ «Технологическая часть, Теплотрасса ТК0807-0809».

В пункте 4 Ведомости указан вид работ: прокладка трубопроводов в непроходном канале при условном давлении 1,6 МПа, температуре 150 гр. С, диаметр труб 700 мм, ед. изм. - 1 км трубопровода, количество 0,758 км. Таким образом, в документации о закупке указана протяженность трубопроводов -758 метров, диаметр труб 700 мм. Требование об опыте выполнения аналогичных работ измеримо.

Заявитель не имеет опыта выполнения работ по реконструкции теплотрассы такой же или большей протяженности (магистральные сети), а имеет опыт реконструкции на межквартальных сетях (маленький по длине отрезок).

Требование о наличии опыта выполнения аналогичных по характеру и объему работ установлено в связи с тем, что предметом запроса предложений является реконструкция теплотрассы по ул. Лазурная в г. Новосибирске. Теплотрасса - значимый объект, необходим для теплоснабжения города, следовательно, требование о наличии аналогичного опыта работ у участников необходимо для подтверждения возможности качественного выполнения работ, отсутствия в последствии прорыва теплотрассы, причинения вреда имуществу, здоровью граждан и города Новосибирска.

Согласно пункту 2.1.5. документации о закупке к оценке не допускаются участники конкурентной процедуры при несоответствии участника требованиям к участникам. По причине отсутствия необходимого опыта заявка ОАО «Сибмедстрой» была отклонена.

Если бы характер и объем работ не были указаны в документации, как утверждает заявитель, заявитель не смог бы составить сметы на выполнение работ, определить стоимость работ.

На заседании Комиссии ОАО «Сибмедстрой» представило дополнения к жалобе, в которых отказалось от доводов, указанных в пункте 2 Жалобы (относительно нарушений порядка размещения информации о закупке), а также привели дополнительные доводы по жалобе, указывающие на то, что нумерация приложений на сайте не соответствует нумерации, указанной в Документации о закупке.

На заседании Комиссии ОАО «СИБЭКО» представило свои возражения на жалобу ОАО «Сибмедстрой», подтверждающие доводы возражений ЗАО «НЭСКО».

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. ОАО «СИБЭКО», являясь организацией осуществляющей регулируемый вид деятельности в сфере теплоснабжения, с 01 января 2012 года закупает любые товары, работы, услуги в соответствии с требованиями Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 1 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 в соответствующем порядке правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Исходя из части 2 статьи 2 Закона о закупках, заказчик вправе самостоятельно урегулировать процесс подготовки и проведения процедур закупки в своем Положении. При этом Закон о закупках не определяет критериев, которым должна соответствовать закупочная процедура.

Протоколом Совета директоров от 01.10.2012 в ОАО «СИБЭКО» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупке ОАО «СИБЭКО»), которое в установленном порядке размещено на официальном сайте (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с пунктом 5.1.5. Положения о закупке ОАО «СИБЭКО» организация процедур закупки с использованием электронной торговой площадки проводится с учетом правил проведения, установленных регламентом электронной торговой площадки.

Порядок проведения закупки на электронной торговой площадке регулируется пунктом 5.1.6. Положения о закупке ОАО «СИБЭКО», согласно которому при проведении процедур закупки с использованием электронных торговых площадок документооборот осуществляется в электронной форме. Заявки и предложения на участие в процедурах закупки подаются в электронной форме, оформленные в соответствии с регламентом электронной торговой площадки.

Регламент электронной торговой площадки, на которой проводилась конкурентная процедура, размещен на сайте ЭТП «Фабрикант» и доступен для ознакомления любым лицам.

Таким образом, применение при осуществлении конкурентной процедуры регламента электронной торговой площадки наряду с Положением о закупке ОАО «СИБЭКО» полностью соответствует требованиям действующего законодательства и основано на нормах утвержденного в Обществе Положения о закупке.

2. 02.04.2013 на Официальном сайте было размещено извещение № 31300230021 о проведении запроса предложений. От доводов, указанных в пункте 2 Жалобы, ОАО «Сибмедстрой» отказалось.

3. Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках 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 Законом о закупке и положением о закупке. Заказчик обязан размещать только те извещения, которые предусмотрены Законом о закупках и Положением о закупке.

На официальном сайте было опубликовано извещение с информацией о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов

закупки, изменение в извещение и документацию о закупке по дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Соответственно, заявитель был информирован о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки надлежащим образом.

Условия переторжки также были закреплены в документации о закупке, и известны заявителю. Согласно пункту 3.2. документации о закупке к участию в переторжке приглашается не более 4-х участников конкурентной процедуры, заявки на участие которых соответствуют требованиям документации о закупке. Приглашения к участию в переторжке направляются на электронные адреса участников посредством ЭТП.

Положение о закупке ОАО «СИБЭКО» не содержит обязанности заказчика размещать информацию об отклонении предложения участника, т.к. такая информация содержится в протоколе по итогам закупки.

Таким образом, ОАО «Сибмедстрой» был извещен об итогах закупочной процедуры в порядке, установленном Законом о закупках и Положением о закупке ОАО «СИБЭКО».

4. Согласно перечню требований к участникам, являющимся приложением к документации о закупке, для выполнения строительно-монтажных работ по реконструкции теплотрассы по ул. Лазурная от ТК-0810, участок от ТК-0809 до ТК-0807 участник должен подтвердить наличие опыта выполнения аналогичной работы не менее двух лет. В подтверждение опыта участники должны были предоставить справку о подтверждении опыта выполнения аналогичных по характеру и объему работ.

Характер и объем работ определяется по сведениям в ведомости объемов работ «Технологическая часть, Теплотрасса ТК0807-0809». В пункте 4 Ведомости указан вид работ: прокладка трубопроводов в непроходном канале при условном давлении 1,6 МПа, температуре 150 гр. С, диаметр труб 700 мм, ед. изм. - 1 км трубопровода, количество 0,758 км. Таким образом, в документации о закупке указана протяженность трубопроводов -758 метров, диаметр труб 700 мм. Измеряемые параметры, в сравнении с которыми рассматривался опыт участников, закреплены в технической части документации о закупке.

ОАО «Сибмедстрой» не имеет опыта выполнения работ по реконструкции теплотрассы такой же или большей протяженности (магистральные сети), имеет опыт реконструкции на межквартальных сетях. Согласно пункту 2.1.5. документации о закупке к оценке не допускаются участники конкурентной процедуры при несоответствии участника требованиям к участникам. По причине отсутствия необходимого опыта заявка ОАО «Сибмедстрой» была отклонена.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «Сибмедстрой» (вх. № 3354 от 30.04.2013 года) на

действия организатора торгов закрытого акционерного общества «Новосибирскэнергоснабкомплектоборудование» (ЗАО «НЭСКО») и заказчика торговой процедуры открытого акционерного общества «Сибирская энергетическая компания» (ОАО «СИБЭКО») по проведению торговой процедуры "Запрос предложений покупателя № 1140238" на проведение работ по реконструкции теплотрассы по ул. Лазурная от ТК-0810 до ТК-0805, участок от ТК-0809 до ТК-0807 необоснованной.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.