

РЕШЕНИЕ

по делу № 19/А-17-2016

Резолютивная часть решения оглашена «09» сентября 2016 г.

г. Кемерово

В полном объеме решение изготовлено «20» сентября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Ланцман Людмилы
Игоревны – временно исполняющей

обязанности руководителя

управления;

Членов комиссии:

Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела
топливно-энергетического комплекса;

Чубукова Анатолия Анатольевича – начальника отдела
судебной и правовой работы;

Ананьевой Галины Николаевны – главного специалиста-
эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;

Бердникова Евгения Александровича – ведущего
специалиста-эксперта отдела топливно-
энергетического комплекса;

Маховой Анастасии Викторовны – ведущего
специалиста-эксперта отдела топливно-
энергетического комплекса,

рассмотрев дело № 19/А-70-2016, возбужденное по признакам нарушения
Муниципальным предприятием Новокузнецкого городского округа «Сибирская
Сбытовая Компания» (654005, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 12/1; ИНН/КПП:
4217146362/421701001) (далее – МП «ССК») п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от
26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления Общества с ограниченной
ответственностью «Технополис Северный» (656043, г. Барнаул, ул. Пушкина, д. 56,
оф.402; ИНН/КПП: 2225156392/ 222501001) (далее – ООО «Технополис Северный») о
наличии в действиях МП «ССК» признаков нарушения антимонопольного
законодательства приказом Кемеровского УФАС России от 22.06.2016 г. № 71
возбуждено дело № 19/А-17-2016 по признакам нарушения МП «ССК» пункта 3 части
1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении порядка
определения победителя запроса предложений по лоту №5 (Извещение
31603547263).

Определением от 23.06.2016 г. (исх.№03/5703) рассмотрение дела № 19/А-17-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 19.07.2016г.

На заседание Комиссии, состоявшееся 19.07.2016 г., ответчик по делу №19/А-17-2016 - МП «ССК», а также заявитель – ООО «Технополис Северный» не явились. Ходатайств от МП «ССК», ООО «Технополис Северный» в адрес Кемеровского УФАС России не поступало.

При этом ответчик – МП «ССК» надлежаще уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела № 19/А-17-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. № 3370 от 04.07.2016 г.).

Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Технополис Северный» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 19/А-17-2016 о нарушении антимонопольного законодательства Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.07.2016 г. (исх.№03/6533 от 21.07.2016 г.) рассмотрение дела № 19/А-17-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 04.08.2016г.

Определением от 04.08.2016 г. (исх.№03/7078 от 05.08.2016 г.) рассмотрение дела № 19/А-17-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 09.09.2016г, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

04.08.2016 г. Комиссией изготовлено и направлено в адрес МП «ССК» и ООО «Технополис Северный» Заключение об обстоятельствах дела №19/А-17-2016 (исх. №03/7103 от 05.08.2016 г.).

22.08.2016 г. от МП «ССК» в адрес Кемеровского УФАС России поступили возражение на заключение об обстоятельствах дела №19/А-17-2016, пояснений по существу дела не представлено. Вместе с тем общество считает, что рассмотрение заявлений на нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений к компетенции антимонопольного органа не относится, так как частью 10 статьи 3 Закона о закупках установлен закрытый перечень случаев, при которых может быть подана жалоба. Кроме того, порядок рассмотрения жалоб на действия заказчика, осуществляющего закупку в порядке Закона о закупках, установлен специальной нормой - статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и не подлежит регулированию главой 9 названного закона. Таким образом, Кемеровское УФАС России, рассмотрев заявление ООО «Технополис Северный» в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции вышло за рамки своих полномочий.

09.09.2016 г. законные представители МП «ССК» и ООО «Технополис Северный», уведомленные надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №19/А-17-2016 не явились, защитников не направили, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения дела №19/А-17-2016 без присутствия представителей заявителя и ответчика.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Заявление ООО «Технополис Северный», поступившее в адрес Кемеровского УФАС России, не содержало указания о порядке, в котором подано данное

заявление, а указывало на нарушение со стороны МП «ССК» порядка определения победителя (вх.№2107э от 26.05.2106 г.).

Закон о защите конкуренции предусматривает порядок рассмотрения обращений на действия заказчиков при проведении запроса предложений, как установленный статьей 18.1, так и главой 9.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

При этом, как установлено в вышеуказанной правовой норме, обжалование действий (бездействий) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в антимонопольный орган участник закупки вправе в порядке, установленном антимонопольным органом.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Таким образом, порядок обжалования действий (бездействий) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, проводимой в соответствии с Законом о закупках, в антимонопольный орган установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из совокупного толкования части 10 статьи 3 Закона о закупках и статьи 18.1. Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган при рассмотрении жалоб оценивает действия (бездействие) заказчиков в части организации и

проведения закупки товаров, работ, услуг на соответствие требованиям законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и положения о закупке.

При этом, организация и проведение закупки товаров, работ, услуг не ограничивается действиями, при совершении которых могут быть допущены нарушения, перечисленные в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Закон о закупках является рамочным и в полной мере не регулирует всего комплекса правоотношений в сфере закупок товаров, работ, услуг лицами, поименованными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Предусмотренное частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции право антимонопольного органа выйти за пределы доводов жалобы свидетельствует о наличии у антимонопольного органа полномочий давать правовую оценку нарушениям в действиях (бездействии) заказчика, не поименованным в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Отказ антимонопольных органов в рассмотрении жалоб, поданных в связи с обстоятельствами, не предусмотренными в части 10 статьи 3 Закона о закупках, лишает участников закупки инструмента оперативного устранения нарушения порядка проведения закупочных процедур, защиты нарушенных прав и интересов.

Таким образом, перечень оснований для обращения в антимонопольный орган с жалобой на действия (бездействие) заказчика не является исчерпывающим и не препятствует рассмотрению жалобы по существу, в случае если в жалобе содержатся сведения о действиях (бездействии) заказчика, выразившихся в нарушении заказчиком установленного Законом о закупках, иными нормативными правовыми актами принятыми в соответствии с Законом о закупках, положением о закупке порядка проведения закупочных процедур, в том числе в случаях, не поименованных в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Кемеровским УФАС России ООО «Технополис Северный» было отказано в рассмотрении обращения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с пропуском срока для обращения, предусмотренного частью 4 упомянутой статьи.

Заявление ООО «Технополис Северный» соответствовало требованиям, предусмотренным статьей 44 Закона о защите конкуренции, кроме того из существа жалобы усматривались признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Кемеровским УФАС России в отсутствие в заявлении ООО «Технополис Северный» указания в каком порядке оно подано, а также в связи с наличием признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и соответствием данного заявления требованиям статьи 44 вышеупомянутого закона, приняло решение о рассмотрении данного заявления в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, у Кемеровского УФАС России имелись основания для рассмотрения вышеуказанного заявления в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.

[Частью 1 статьи 3 Закона](#) о защите конкуренции установлено, что он распространяется на отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Таким образом, нормы данного [закона](#) носят универсальный характер и подлежат применению в любой сфере правоотношений, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, с целью защиты конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках целями его регулирования являются, в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности МП «ССК» является производство, передача и распределение пара и горячей воды, кондиционирование воздуха.

Таким образом, при проведении закупки товаров, работ, услуг МП «ССК» обязано руководствоваться Законом о закупках.

13.04.2016 г. в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru> МП «ССК» было размещено извещение о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки запорной арматуры (далее – Запрос предложений).

Начальная (максимальная) цена договора по Лоту №5 - 19 979 295,00 руб., с учетом НДС.

Стоимость предложения не должна превышать начальной (максимальной) цены договора.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Пунктом 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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.

13.05.2015 г. Приказом директора МП «ССК» №02-79 было утверждено Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг МП «ССК» (далее – Положение о закупке).

Председателем постоянно действующей закупочной комиссии была утверждена Закупочная документация №90-2016 для проведения открытого запроса предложений на право заключения договора поставки запорной арматуры (далее - Закупочная документация).

Согласно выписке из Протокола №28 от 12.05.2016 г. постоянно действующей закупочной комиссии МП «ССК» на участие в Запросе предложений по Лоту №5 было подано 9 заявок:

ООО «АРМАТУРНО ФЛАНЦЕВЫЙ ЗАВОД производственная компания» - 22 021 643,80 руб. (заявка не соответствует);

ООО «Русармкомплект» - 18 984 899,88 руб. (заявка не соответствует);

ООО «Торговый дом «Кронос-групп» - 16 491 041,00 руб. (заявка не соответствует);

ООО «Технополис Северный» - 18 688 356,00 руб. (заявка соответствует);

ООО ТПК «Иртыш» - 16 272 568,61 руб. (заявка не соответствует);

ООО «ЮКТК» - 15 366 020,00 руб. (заявка соответствует);

ООО «Торговый дом «Энергомашкомплект» - 17 686 400,82 (заявка соответствует, но с замечаниями);

ООО «Уральский арматурный завод» – 18 479 160,00 руб. (заявка не соответствует);

ООО «АрмНефтеГаз» - 16 965 536,00 руб. (заявка соответствует) .

Кроме того, в вышеуказанной выписке из протокола указано, что по лоту №5 предлагается два варианта решения признать победителем по наименьшей стоимости ООО «ЮКТК», либо по приведенной стоимости ООО «Технополис Северный». В случае признания победителем ООО «ЮКТК» экономия будет составлять 3 322 336, 00 руб. По Лоту №5 победителем было признано ООО «ЮКТК».

Частью 10 статьи 4 Закона о закупке установлено, что 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.

Согласно пункту 9.2 Положения о закупке выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется, в том числе таким способом закупки как «Запрос предложению».

Пунктом 11.3.10 Положения о закупке установлено, что оценка и сопоставление заявок осуществляется в соответствии с порядком и критериями, определенными в Методике оценки предложений поставщиков (раздел 12).

Разделом 12 Положения о закупке установлена методика оценки предложений поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с пунктом 12.1 Положения о закупке для оценки предложений поставщиков (подрядчиков, исполнителей), данных в ходе Конкурса, Аукциона, Запроса предложений, Запроса цен, Упрощенной процедуры закупки применяется метод рейтинговых оценок. Он заключается либо в вычислении Рейтинга предложений Участника закупки, либо в вычислении Приведенной цены каждой продуктовой позиции, в случае, если по некоей продуктовой позиции считается целесообразным произвести закупку более чем у одного поставщика (подрядчика, исполнителя). Методика оценки для каждой закупки указывается в закупочной документации.

Согласно пункту 12.2 Положения о закупке для тех способов закупки, в которых применяется вышеуказанная Методика оценки предложений, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) становится тот Участник закупки, чей Рейтинг выше или Приведенные цены ниже.

Пунктом 12.3 Положения о закупке установлено, что для тех способов закупки, в которых не применяется вышеуказанная Методика оценки предложений, поставщиком становится тот Участник закупки, чьи цены ниже.

Согласно пункту 8.1 Закупочной документации для оценки поставщиков на право заключения договора поставки материалов применяется метод «вычисление приведенной цены».

Суть метода состоит в вычислении «приведённой цены» для каждого Лота путем вычисления неценового рейтинга и приведённой цены.

В качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются стоимость предложений Участников с учетом НДС.

При подачи предложения от участника не облагающегося НДС, стоимость ценовых предложений всех участников приравнивается к стоимости предложения без учета НДС.

Пунктом 8.1.7 Закупочной документации установлено, что Приведённая цена рассчитывается как частное цены и неценового рейтинга. Чем выше Приведённая

цена, тем ниже предпочтительность предложения для Заказчика к закупке.

Согласно пункту 8.1.8 Закупочной документации победителем становится тот Участник закупки, чья Приведенная цена ниже.

Согласно вышеуказанной выписке из Протокола победитель по лоту №5 выбирался из следующих участников:

ООО «ЮКТК» - 15 366 020,00 руб.;

ООО «Технополис Северный» - 18 688 356,00 руб.

ООО «Торговый дом «Энергомашкомплект» - 17 686 400,82 руб.

ООО «АрмНефтеГаз» - 16 965 536,00 руб.

При этом согласно сравнительной таблице (приложение к выписке из протокола №28 от 12.05.2016 г.) неценовой рейтинг был рассчитан следующим образом:

ООО «ЮКТК» - 550;

ООО «Технополис Северный» - 860;

ООО «Торговый дом «Энергомашкомплект» - 750;

ООО «АрмНефтеГаз» - 750.

Таким образом, применяя расчет, установленный пунктом 8.1.7 Закупочной документации, Приведенная цена составила:

ООО «ЮКТК»: $15\,366\,020,00 / 550 = 27\,938,2182$;

ООО «Технополис Северный»: $18\,688\,356,00 / 860 = 21\,730,6465$;

ООО «Торговый дом «Энергомашкомплект»: $17\,686\,400,82 / 750 = 23\,581,8678$;

ООО «АрмНефтеГаз»: $16\,965\,536,00 / 750 = 22\,620,7147$.

На основании вышеизложенного следует, что Приведенная цена ООО «Технополис Северный» ниже, чем у других участников, следовательно, по лоту № 5 Запроса предложений победителем должен быть признан ООО «Технополис Северный».

Следовательно, постоянно действующей закупочной комиссией МП «СКК» при выборе победителя Запроса предложений по лоту № 5 в нарушении пункта 8.1.8 Закупочной документации, а также в нарушении пункта 12.2 Положения о закупке, был выбран победитель ООО «ЮКТК».

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в

закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

На основании вышеизложенного, действиями МП «ССК», а именно членов постоянно действующей закупочной комиссии – должностных лиц МП «ССК» нарушен пункт 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем Комиссией установлено, что 18.05.2016 г. по результатам проведения запроса предложений по лоту №5 (Извещение 31603547263) между МП «ССК и ООО «ЮКТК» заключен договор поставки № 02-051-1412.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии возможности выдачи МП «ССК» предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьями 48-49 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать постоянно действующую закупочную комиссию МП «ССК», нарушавшей пункт 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
2. Производство по делу №19/А-17-2016 г. о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении МП «ССК», прекратить.

Председатель Комиссии:

Л.И. Ланцман
А.М. Давыдова

Члены Комиссии: (приказ на отпуск №111-о от 07.09.2016 г.)

А.А. Чубуков

Г.Н. Ананьева

Е.А. Бердников

А.В. Махова

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.