

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 12 от 14.01.2016г.), в составе:

Председателя Комиссии – ...; членов Комиссии:,,,

в отсутствие представителя заявителя ООО «Теплогазстрой», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии представителей **ответчика ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть»** (Доверенность №14/48 от 12.02.2016г.), ... (Доверенность 14/67 от 26.02.2016г.),

рассмотрев жалобу ООО «Теплогазстрой» на действия **ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть»** при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство блочно-модульных газовых котельных мощностью 3,0МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г.Кувандык, ул.Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г» среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) (извещение № 31603534091),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 2990 от 26.04.2016) от ООО «Теплогазстрой» (...) (**далее - заявитель**) на действия ГУП «ОКЭС» (...) (далее - заказчик, ответчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство блочно-модульных газовых котельных мощностью 3,0 МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г.Кувандык, ул.Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г» среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) (извещение № 31603534091).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч.11 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заявителю направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению.

В порядке ч.11 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатору торгов Заказчику выставлено требование о приостановлении конкурса до рассмотрения указанной жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы было назначено на 06 мая 2016 г. в 10 ч. 00 мин.

Исходя из содержания жалобы следует, что ООО «Теплогазстрой» ознакомилось с Конкурсной документацией на проведение открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по лоту: «Строительство блочно-модульных газовых котельных мощностью 3,0 МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г.Кувандык, ул.Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г» утвержденной Генеральным директором ГУП «ОКЭС» ... 13 апреля 2016 года (далее - Конкурсная документация), и считает что Конкурсная

документация нарушает положения Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

До заседания Комиссии от заявителя было получено ходатайство (вх. № б/н от 06.05.2016 г.) о рассмотрении жалобы (вх. № 2990 от 26.04.2016 г.) в отсутствие представителя ООО «Теплогазстрой».

Представитель ответчика на заседании Комиссии не согласился с доводами жалобы, представил письменные пояснения (№15/2368 от 05.05.2016 г.) и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России (№4966 от 29.04.2016 г.).

Комиссией был объявлен перерыв до 10.05.2016 г. 10 ч. 00 мин. После перерыва рассмотрение жалобы продолжено Комиссией в составе Председателя Комиссии –, членов Комиссии:,,, в присутствии представителей ответчика, в отсутствие представителя заявителя.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения ответчика, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона №135 - ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках № 223-ФЗ), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

08.04.2016 года на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора на «Строительство блочно-модульных газовых котельных мощностью 3,0 МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г.Кувандык, ул.Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г» среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) (извещение №31603534091).

1. Согласно ч.1 статьи 2 Закона о закупках № 223-ФЗ 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](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии ч.2 ст.2 Закона о закупках №223-ФЗ, 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.

Согласно п.п.2, п.п.9 ч.10 ст.4 Закона о закупках №223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с ч.9 п.п.25.1 п.25 Раздела 3 Положения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения деятельности ГУП «ОКЭС» П-ГУП «ОКЭС»-15.2 утвержденного генеральным директором ГУП «ОКЭС» ... 01 февраля 2012 г. (с изменениями от 25 февраля 2016 г.) (далее – Положение о закупке), в документации о закупке должны быть указаны следующие сведения: требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно п.п.17 п.3.3 раздела 3 Конкурсной документации для подтверждения соответствия требованиям, указанным в пунктах 3.1-3.2 участник открытого конкурса в составе Заявки должен приложить заверенные участником копии сертификатов соответствия на предлагаемые к установке блочные котельные, подтверждающие соответствие продукции требованиям ТУ №4938-011-51486004-2012.

В пп.6.3 п.6 «Оборудования и материалы» технических заданий (на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Блочно-модульная газовая котельная мощностью 7,5 МВт, расположенная по адресу Оренбургская область г.Кувандык, ул.Ленина, д.33/3»; «Блочно- модульная газовая котельная мощностью 8,5 МВт, расположенная по адресу Оренбургская область г.Кувандык, ул.Вокзальная, д. 4 "Г"»; Блочно- модульная газовая котельная мощностью 3,0 МВт, расположенная по адресу Оренбургская область г.Кувандык, ул.Рабочая д.4 «В») установлено: блочно-автоматизированная водогрейная котельная КБТа7000, с производительностью 7,4 МВт, сертифицированная, имеющая сертификат соответствия № РОСС RU.АИ32.Н09767. Изготовитель ООО «Теплосервис-ТС» (Челябинская область, г.Магнитогорск).

Заявитель считает, что установленное заказчиком к потенциальным участникам требование подтверждать соответствие (сертификатом) предлагаемого к поставке товара, который в силу действующего законодательства может иметь подтверждение соответствия только в форме добровольной сертификации, что зависит от волеизъявления производителя/поставщика в приобретении такого сертификата, накладывает на потенциальных участников дополнительные расходы по приобретению добровольного сертификата соответствия продукции

подлежащей поставке. Также установленное заказчиком требование возлагает на потенциальных участников безусловную обязанность по заблаговременному прохождению процедуры добровольной сертификации в соответствующем органе сертификации, обязанность по представлению документов о добровольной сертификации именно на стадии допуска к участию в открытом конкурсе, так как непредставление сертификата соответствия является основанием отказа в допуске к участию в открытом конкурсе, что подтверждается п.4.14.2.2 Конкурсной документации.

По мнению заявителя такие обстоятельства свидетельствуют об установлении ограничений при проведении открытого конкурса, преимуществ для участия в открытом конкурсе для лиц, заранее прошедших процедуру добровольной сертификации, что является нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции. Кроме того, требования закупки ущемляют права и законные интересы ООО «Теплогазстрой» на подачу заявки в открытом конкурсе.

В соответствии с п.1 ч.10 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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.

Согласно п.п.20.10. п.20 Раздела 3 Положения о закупке документация о закупке может содержать указание на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, место происхождения товара или наименование конкретного производителя.

Комиссией установлено, что в материалах дела представлено Положительное заключение Государственной экспертизы ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области» №56-1-5-0088-15, №56-1-5-0089-15, №56-1-5-0090-15 от 22.09.2015 г., утвержденное заместителем руководителя – главным инженером, проектной документации, согласно п.4 которой предусмотрено, что в качестве источника теплоснабжения предусматривается установка котельной блочной транспортабельной КБТа-7000, производительностью 7,4 МВт; производитель ООО «Теплосервис-ТС» город Магнитогорск.

Таким образом, требование о представлении в составе заявки заверенных участником копий сертификатов соответствия на предлагаемые к установке блочные котельные, подтверждающих соответствие продукции требованиям ТУ №4938-011-51486004-2012 обусловлено потребностью заказчика и не может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Следовательно, данный довод жалобы является необоснованным.

2. Согласно п.п.16 п.3.3 раздела 3 Конкурсной документации для подтверждения соответствия требованиям, указанным в пунктах 3.1-3.2 участник открытого конкурса в составе заявки должен приложить документы, подтверждающие полномочия участника на предложение и поставку предлагаемой им продукции,

если он не является ее производителем: оригинал письма завода-изготовителя, направленного в адрес ГУП «ОКЭС», подтверждающее полномочия на поставку участником блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС» по данной закупке с предоставлением всех заводских гарантий заказчику (в письме должно быть обязательно указано наименование данной закупки и номер извещения в ЕИС www.zakupki.gov.ru).

Заявитель считает, что действия заказчика, выраженные в предъявлении требований о предоставлении в составе заявки оригинала письма завода-изготовителя, подтверждающего полномочия на поставку участником открытого конкурса блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС», необоснованно ограничивают круг участников торгов и приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссией установлено, что согласно п.п. 18.1 п. 18 Положения о закупках в документации о закупке могут устанавливаются обязательные требования к участникам закупки. В соответствии с п.п. 18.4 п. 18 Положения о закупках в документации о закупке могут быть включены и иные требования к участникам закупки, не перечисленные в пунктах 18.1-18.2 настоящего Положения. Включение таких требований допускается при наличии у заказчика соответствующего обоснования.

Ответчик пояснил, что таким обоснованием считаются проекты, прошедшие государственную экспертизу, где в качестве источника теплоснабжения предусматривается установка блочных транспортабельных котельных КБТа производителя ООО «Теплосервис-ТС». Так как гарантийные обязательства на блочно-модульные газовые котельные законодательно не установлены, то в соответствии с обычаями делового оборота, центральной закупочной комиссией ГУП «ОКЭС» принято решение о включении в документацию требования о предоставлении участником письма от производителя котельных на предоставление заводских гарантий на оборудование заказчику.

Исследовав материалы дела, Комиссией установлено, что согласно п.п. 4.12.1.1 п. 4.14. раздела 4 Конкурсной документации участник закупки не допускается к участию в открытом конкурсе в случае непредставления определенных п. 3.2, п. 3.3 конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и/или информации об участнике закупки или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Комиссия приходит к выводу, что требование о наличии в составе заявки документа, подтверждающего полномочия участника, не являющегося производителем, на предложение и поставку предлагаемой им продукции, а именно оригинала письма завода-изготовителя, направленного в адрес ГУП «ОКЭС», подтверждающего полномочия на поставку участником блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС» по данной закупке с предоставлением всех заводских гарантий заказчику ограничивает возможность участия в открытом конкурсе других участников, у которых нет данного письма.

Предоставленное заказчику право устанавливать определенные требования к участникам закупки не освобождает его от необходимости соблюдения

требований действующего законодательства и прав иных лиц (потенциальных участников закупочной процедуры).

Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанное требование для допуска (недопуска) предложений участников является предпосылкой для создания преимущественных условий для участия в торгах отдельным участникам.

Завод-изготовитель, в случае участия в данной закупке и иное лицо, решившее участвовать открытым конкурсе, будут являться конкурентами. В этом случае направлять письмо, подтверждающее полномочия на поставку участником блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС» по данной закупке с предоставлением всех заводских гарантий в адрес ГУП «ОКЭС» - не в интересах завода-изготовителя. Таким образом, потенциальные участники находятся в заведомо не равном положении с производителем.

Согласно протокола заседания Центральной закупочной комиссии по вскрытию поступивших конвертов от 29 апреля 2016 г. ООО «Теплосервис-ТС» является единственным участником данной закупки.

Комиссия делает вывод о том, что требование о наличии в составе заявки документа, подтверждающего полномочия участника, не являющегося производителем, на предложение и поставку предлагаемой им продукции, а именно оригинала письма завода-изготовителя, направленного в адрес ГУП «ОКЭС», подтверждающего полномочия на поставку участником блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС» по данной закупке с предоставлением всех заводских гарантий заказчику противоречат принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках), кроме того, данные действия могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение положения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, данный довод жалобы является обоснованным.

Следует отметить, что тот факт, что жалоба подана 26.04.2016 г., а срок подачи заявок до 29.04.2016 г. свидетельствует о намерении ООО «Теплогазстрой» принять участие в данной закупке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что **ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть» при проведении данной закупки были нарушены требования действующего законодательства, а именно п.2 ч.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» и ч.1 ст.17 Федерального закона 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».**

В связи с этим Комиссия делает вывод о необходимости выдачи предписания об отмене Протокола заседания Центральной закупочной комиссии по вскрытию поступивших конвертов от 29 апреля 2016 г., предписания о внесении изменения в Конкурсную документацию на проведение открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по лоту: «Строительство блочно-

модульных газовых котельных мощностью 3,0 МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г. Кувандык, ул. Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г» в части отмены требования о предоставлении оригинала письма завода-изготовителя, направленного в адрес ГУП «ОКЭС», подтверждающее полномочия на поставку участником блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС» по данной закупке с предоставлением всех заводских гарантий заказчику (в письме должно быть обязательно указано наименование данной закупки и номер извещения в ЕИС www.zakupki.gov.ru). Продлить срок подачи заявок в соответствии с действующим законодательством.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23, Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (вх. № 2990 от 26.04.2016) от ООО «Теплогазстрой» на действия ГУП «ОКЭС», при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство блочно-модульных газовых котельных мощностью 3,0МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г. Кувандык, ул. Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г» среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) (извещение № 31603534091) обоснованной.

2. Выдать предписание закупочной комиссии организатора торгов об отмене Протокола заседания Центральной закупочной комиссии по вскрытию поступивших конвертов от 29 апреля 2016 г.

3. Заказчику выдать предписание о внесении изменения в Конкурсную документацию на проведение открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по лоту: «Строительство блочно-модульных газовых котельных мощностью 3,0 МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г. Кувандык, ул. Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г» в части отмены требования о предоставлении оригинала письма завода-изготовителя, направленного в адрес ГУП «ОКЭС», подтверждающее полномочия на поставку участником блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС» по данной закупке с предоставлением всех заводских гарантий заказчику (в письме должно быть обязательно указано наименование данной закупки и номер извещения в ЕИС www.zakupki.gov.ru). Продлить срок подачи заявок в соответствии с действующим законодательством.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии

....

Члены комиссии

....

...

....

Предписание №1 по делу № 07-16-54/2016

о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии –; членов Комиссии:

руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч.1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 «О защите конкуренции», на основании решения от 13.05.2016 г. по делу № 07-16-54/2016,

предписывает:

1. Закупочной комиссии организатора торгов – **ГУП «Оренбургкоммунэлектросеть»** совершить действия, направленные на устранение нарушения порядка проведения торгов **в течение 5 рабочих дней** с момента получения настоящего предписания, для чего: отменить Протокол заседания Центральной закупочной комиссии по вскрытию поступивших конвертов от 29 апреля 2016 г. (№ извещения 31603534091).

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Оренбургское УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента исполнения предписания, представив документы, подтверждающие его исполнение.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня его выдачи.

Примечание: неисполнение в установленный срок настоящего Предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с ч. 7.2 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях

Председатель Комиссии

....

Члены Комиссии

....

.....

Предписание №2 по делу № 07-16-54/2016

о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии –; членов Комиссии:

руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч.1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 «О защите конкуренции», на основании решения от 13.05.2016 г. по делу № 07-16-54/2016,

предписывает:

1. Организатору торгов – **ГУП «Оренбургкоммунальэлектросеть»** совершить действия, направленные на устранение нарушения порядка проведения торгов в течение 5 рабочих дней с момента получения настоящего предписания, для чего: внести изменения в Конкурсную документацию на проведение открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства (СМСП) на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по лоту: «Строительство блочно-модульных газовых котельных мощностью 3,0 МВт; 7,5 МВт; 8,5 МВт, расположенных по адресам: Оренбургская область, г. Кувандык, ул. Рабочая, 4 «В», Ленина, 33/3, Вокзальная, 4 «Г»;

- в части отмены требования о предоставлении оригинала письма завода-изготовителя, направленного в адрес ГУП «ОКЭС», подтверждающее полномочия на поставку участником блочных транспортабельных автоматизированных котельных КБТа производства ООО «Теплосервис-ТС» по данной закупке с предоставлением всех заводских гарантий заказчику (в письме должно быть обязательно указано наименование данной закупки и номер извещения в ЕИС www.zakupki.gov.ru);

- продлить срок подачи заявок в соответствии с Положением.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Оренбургское УФАС

России **в течение 3 рабочих дней** с момента исполнения предписания, представив документы, подтверждающие его исполнение.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня его выдачи.

Примечание: неисполнение в установленный срок настоящего Предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с ч. 7.2 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях

Председатель Комиссии

....

Члены Комиссии

....

....