

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «25» февраля 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «10» марта 2016 г.

г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: ...,

рассмотрев дело № 3-11870-15/7 по признакам нарушения ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти» (далее - ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

выразившегося в несвоевременном размещении ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» Плана закупок на 2015 года на сайте <http://zakupki.gov.ru>, отсутствие Плана закупок на 2015 год на сайте ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти», нарушении сроков начала и окончания подачи заявок на участие в запросе котировок на выполнение работ по ремонтно-эксплуатационному обслуживанию уличного (наружного) освещения улиц местного значения и кварталов Центрального и Комсомольского районов городского округа Тольятти (далее – Запрос котировок), а также наличии у комиссии по закупкам дискреционных полномочий, что лишило ООО «НПО РУСПРОМ», а также неопределенный круг потенциальных участников права на участие в Запросе котировок, а также привело к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

в присутствии на заседании: представителей ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти» - Б.В.О. (доверенность от 11.01.2016 г. № 69) до и после отложения, ООО «НПО РУСПРОМ» - О.В.А. (доверенность от 11.01.2016 г. № 12) до и после отложения,

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Самарского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрена жалоба ООО «НПО РУСПРОМ» (далее – Заявитель) на действия ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти» (далее – Заказчик, ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти») при проведении запроса котировок на выполнение работ по ремонтно-эксплуатационному обслуживанию уличного (наружного) освещения улиц местного значения и кварталов Центрального и Комсомольского районов городского округа Тольятти (Извещение

№ 31502984239) (далее – Запрос котировок).

Согласно доводам жалобы:

- План закупок на 2015 г. ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» размещен на сайте www.zakupki.gov.ru 20.11.2015 г., т.е. с нарушением срока, установленного Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке»;

- Информация о проведении Запроса котировок размещена на сайте www.zakupki.gov.ru с нарушением срока, указанного в Положении о проведении закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти»;

- Информация о проведении Запроса котировок отсутствует на сайте Заказчика.

По результатам рассмотрения указанной жалобы, 08.12.2015 г. Самарским УФАС России вынесено решение № 172-11870-15/7 о признании жалобы ООО «НПО РУСПРОМ» обоснованной, о наличии в действиях ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти» нарушений пункта 14 Постановления Правительства № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке», пункта 1 части 1 статьи 3 и части 2 статьи 4.1. Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также пунктов 3.1. и 9.18.3. Положения о проведении закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти», а также о передаче материалов жалобы № 172-11870-15/7 структурному подразделению Самарского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличии в действиях ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти» признаков нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения жалобы, Самарским УФАС России возбуждено дело № 3-11870-15/7 по признакам нарушения ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

12.01.2016 г. от ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» поступило ходатайство о переносе рассмотрения дела.

Комиссией принято решение об удовлетворении указанного ходатайства.

ООО «НПО РУСПРОМ» ходатайств не заявляло. В полном объеме поддерживает позицию, изложенную в жалобе.

Согласно доводам Заявителя, все установленные нарушения в действиях ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» лишили ООО «НПО РУСПРОМ», отвечающее всем требованиям Документации о закупке и обладающее необходимыми документами на осуществление работ в соответствии с предметом Запроса котировок, права на участие в закупке, и тем самым ограничили конкуренцию на рассматриваемом товарном рынке.

Согласно доводам ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти», действия Заказчика при проведении Запроса котировок не повлекли ограничение конкуренции на рассматриваемом

товарном рынке.

1. 20.11.2015 г. Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещена действующая редакция извещения № 31502984239 о проведении Запроса котировок (далее – Извещение) и документация (далее - Документация о закупке).

В соответствии с Извещением предметом Запроса котировок является выполнение работ по ремонтно-эксплуатационному обслуживанию уличного (наружного) освещения улиц местного значения и кварталов Центрального и Комсомольского районов городского округа Тольятти.

Заказчиком выступило ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 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.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что 20.12.2013 г. на сайте <http://zakupki.gov.ru> Заказчиком размещена действующая на момент размещения Извещения редакция Положения о проведении закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти» (далее – Положение).

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и положением о закупке.

2. На основании проведенного обзора состояния конкурентной среды на рынке ремонтно-эксплуатационного обслуживания уличного освещения, принадлежащего на праве аренды ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти», Комиссией установлено следующее.

Продуктовые границы рассматриваемого рынка можно определить как рынок ремонтно-эксплуатационного обслуживания электроустановок и линий электропередач наружного освещения.

Исходя из расположения электроустановок и ЛЭП наружного освещения и предмета Запроса котировок, географическими границами исследуемого рынка являются границы рынка в пределах расположения электроустановок и ЛЭП наружного освещения, находящихся на праве аренды у ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти».

Таким образом, исходя из вышеизложенного, географическими границами рассматриваемого товарного рынка являются границы Центрального и Комсомольского районов городского округа Тольятти Самарской области.

Согласно подпункту 2.2.4 пункта 2.2. Договора аренды муниципального имущества от 02.11.2015 г. № 348/аи Арендатор обязуется не производить продажи, сдачи в аренду и безвозмездной передачи другому лицу, не использовать в виде залога, вклада в уставный фонд, не производить других действий, способных повлечь отчуждение муниципальной собственности.

Исходя из вышеизложенного, в установленных географических границах рассматриваемого рынка в настоящее время единственным покупателем указанных работ на срок исполнения Договора аренды муниципального имущества от 02.11.2015 г. № 348/аи является ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти».

В силу пункта 2.3. Договора аренды муниципального имущества от 02.11.2015 г. № 348/аи Арендатор вправе заключать договоры подряда, договоры оказания услуг, иные договоры с третьими лицами по своему выбору для целей эксплуатации, технического обслуживания и ремонта имущества, за которое Арендатор несет ответственность перед Арендодателем.

Как следует из Документации о закупке, участниками Запроса котировок могут быть индивидуальные предприниматели, российские и иностранные юридические лица. При этом потенциальный участник закупки должен предоставить Свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, указанные в Приложении № 1.

Исходя из вышеизложенного, в установленных географических границах рассматриваемого рынка продавцами рассматриваемых работ могут являться хозяйствующие субъекты, обладающие Свидетельством о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, указанные в Документации о закупке.

3. 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 силу пункта 14 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке» размещение плана закупки товаров, работ, услуг (далее - план закупки),

информации о внесении в него изменений на официальном сайте осуществляется в течение 10 календарных дней с даты утверждения плана или внесения в него изменений.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что План закупок на 2015 год (реестровый номер – 2150124086) утвержден ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» 31.12.2014 года.

Однако, вопреки требованиям пункта 14 Постановления Правительства № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке» на сайте www.zakupki.gov.ru План закупок на 2015 год размещен Заказчиком лишь 20.11.2015 года, что подтверждается скриншотами с сайта www.zakupki.gov.ru.

Учитывая вышеизложенное, ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» допущено нарушение пункта 14 Постановления Правительства № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке».

Таким образом, довод жалобы ООО «НПО РУСПРОМ» о размещении Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru Плана закупок на 2015 год с нарушением срока, установленного Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке», является обоснованным.

Согласно пункту 3.1. Положения проведение закупок осуществляется на основании Плана закупок, разработанного технической и планово-экономической службой, утвержденного приказом и размещаемого на официальном сайте и сайте Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что на сайте Заказчика www.pokh.net отсутствует План закупок на 2015 год.

Согласно письменным пояснениям ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» неопубликование сообщения о проведении закупок на официальном сайте заказчика не нарушает права заявителя и не дискриминирует его положения на рынке услуг при проведении закупки.

Вместе с тем, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, и ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» в своей деятельности необходимо руководствоваться данным правовым актом.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Исходя из вышеизложенного, ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» допущено нарушение пункта 3.1. Положения и пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, довод жалобы ООО «НПО РУСПРОМ» о неразмещении Заказчиком Плана закупок на сайте ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» (www.pokh.net) является обоснованным.

Таким образом, вышеуказанные обстоятельства привели к недостаточной информированности потенциальных участников Запроса котировок о запланированной Заказчиком закупке.

4. Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Раздел 9.18. Положения регулирует порядок проведения запроса котировочных цен.

В силу пункта 9.18.3. Положения информация о проведении запроса котировочных цен, включая извещение о проведении запроса котировочных цен, документацию о запросе котировочных цен, проект договора, размещается на официальном сайте и сайте Заказчика, не менее чем за 3 (три) дня до установленного в документации о запросе котировочных цен дня окончания подачи заявок на участие в запросе котировочных цен.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что Извещение опубликовано ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» на сайте www.zakupki.gov.ru 20.11.2015 г. в 20 часов 09 минут.

Согласно Документации о закупке днем окончания подачи заявок на участие в Запросе котировок является 23.11.2015 г. в 12 часов 00 минут.

Исходя из вышеизложенного, Заказчиком Извещение опубликовано за два дня до установленного в Документации о закупке дня окончания подачи заявок на участие в Запросе котировок.

Кроме того, на сайте www.zakupki.gov.ru 20.11.2015 г. в 16 часов 28 минут размещено объявление о проведении регламентных работ в период с 22 час. 00 мин. 20 ноября до 06 час. 00 мин. 23.11.2015 г. по московскому времени. Во время проведения работ будут недоступны функции «Главная страница сайта», «Личный кабинет», «Форум», «Поиск», что подтверждается скриншотами сайта www.zakupki.gov.ru.

Учитывая указанные обстоятельства, 21.11.2015 г. и 22.11.2015 г., а также частично 20.11.2015 г. и 23.11.2015 г. у потенциальных участников Запроса котировок отсутствовала возможность для ознакомления с Извещением и Документацией о запросе котировок. При этом, 21.11.2015 г. и 22.11.2015 г. являются выходными днями.

Таким образом, ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» допущено нарушение пункта 9.18.3. Положения и пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода ООО «НПО РУСПРОМ» о нарушении срока размещения на сайте www.zakupki.gov.ru информации о проведении Запроса котировок, указанного в Положении о проведении закупок

товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти».

На заседании Комиссии представитель ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» пояснил, что проведение регламентных работ в период с 22 час. 00 мин. 20 ноября до 06 час. 00 мин. 23.11.2015 г. по московскому времени на сайте www.zakupki.gov.ru не зависит от действий Заказчика и не повлекло ограничения конкуренции.

Однако, Комиссия не приняла указанный довод, поскольку информация о проведении регламентных работ на сайте www.zakupki.gov.ru была размещена 20.11.2015 г. в 16 часов 28 минут, что позволило Заказчику быть заблаговременно проинформированным об указанных работах и оценивать отсутствие возможности у потенциальных участников на ознакомление с Извещением и Документацией о проведении Запроса котировок.

5. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничений допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу пункта 26.2. Документации о закупке предложения, поданные после истечения срока подачи Предложений, могут быть приняты к рассмотрению только по решению комиссии по закупкам.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что Заявитель подал заявку на участие в Запросе котировок 23.11.2015 г. в 12 часов 54 минут, т.е. по истечении срока подачи заявок, установленного в Документации о закупке.

Как следует из Протокола № 6 от 24.11.2015 г., комиссия по закупкам ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» приняла решение не принимать к рассмотрению оферту ООО «НПО РУСПРОМ».

Однако, положения Документации о закупке предусматривают право комиссии по закупкам принять к рассмотрению предложения, поданные после истечения срока подачи предложений.

Вместе с тем, Заказчик не смог пояснить Комиссии Самарского УФАС России критерии, которыми должна руководствоваться комиссия по закупкам, применяя пункт 26.2. Документации о закупке.

Согласно доводам Заявителя, все вышеуказанные нарушения в действиях ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» лишили ООО «НПО РУСПРОМ», отвечающее всем требованиям Документации о закупке и обладающее необходимыми документами на осуществление работ в соответствии с предметом Запроса котировок, права на участие в закупке, и тем самым ограничили конкуренцию на рассматриваемом товарном рынке.

Заказчик не пояснил Комиссии причин, по которым комиссия по закупкам не приняла к рассмотрению оферту ООО «НПО РУСПРОМ» по истечении срока подачи заявок, установленного в Документации о закупке, несмотря на наличие у комиссии по закупкам права принять к рассмотрению заявки, поданные после истечения срока подачи предложений.

В связи с указанными обстоятельствами, положения Документации о закупке содержат дискреционные полномочия комиссии по закупкам в части допуска или отказа в допуске любому потенциальному участнику закупки, которые могут явиться основанием для злоупотребления правом со стороны членов комиссии по закупкам.

6. Согласно доводам ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти», все вышеуказанные нарушения в действиях Заказчика не повлекли ограничение конкуренции на рассматриваемом товарном рынке.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары.

В соответствии с частью 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.

Обязательным условием для признания нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции является совершение заказчиком действий, приводящих к последствиям, установленным статьей 17 Закона о защите конкуренции, а именно недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Как следует из Протокола заседания комиссии по закупкам от 24.11.2016 г. № 6 комиссией принято решение признать Запрос котировок несостоявшимся и произвести прямую закупку, путем заключения договора с единственным подавшим заявку и допущенным до участия в Запросе котировок контрагентом – ООО «ПромИнжиниринг».

Оценив доводы и сведения, представленные ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти», Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика привели к ограничению конкуренции на рассматриваемом товарном рынке.

Вместе с тем, ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» не представил Комиссии Самарского УФАС России доказательств обратного.

Как следует из данных Обзора состояния конкурентной среды на рынке ремонтно-эксплуатационного обслуживания уличного освещения, принадлежащего на праве аренды ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти», в установленных географических границах круг продавцов рассматриваемых работ не ограничивается ООО «ПромИнжиниринг».

Исходя из указанного, в Запросе котировок могли принять участие и иные хозяйствующие субъекты, отвечающие требованиям Документации о закупке, тем самым обеспечив конкурентную борьбу на рассматриваемом товарном рынке.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «Производственное объединение коммунального хозяйства городского округа Тольятти» нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части несвоевременного размещения ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» Плана закупок на 2015 года на сайте <http://zakupki.gov.ru>, отсутствия Плана закупок на 2015 год на сайте ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти», нарушения сроков начала и окончания подачи заявок на участие в запросе котировок на выполнение работ по ремонтно-эксплуатационному обслуживанию уличного (наружного) освещения улиц местного значения и кварталов Центрального и Комсомольского районов городского округа Тольятти, а также наличия у комиссии по закупкам дискреционных полномочий, что лишило ООО «НПО РУСПРОМ» и неопределенный круг потенциальных участников права на участие в Запросе котировок, а также привело к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2. Предписание, предусмотренное статьей 23 Закона о защите конкуренции, не выдавать, в связи с заключением между ОАО «ПО КХ г.о. Тольятти» и ООО «ПромИнжиниринг» договора подряда от 27.11.2015 г. № 210 по результатам Запроса котировок.

3. Обратиться с иском в суд о признании договора подряда от 27.11.2015 г. № 210 недействительным.

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...

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