УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

08 декабря 2014 года № Т – 93/2014 г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции (далее – Комиссия УФАС) в составе:

Председатель комиссии О.А. Боброва руководитель Калининградского УФАС России
членов комиссии:
Е.И. Можаро начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России
В.В. Журавлева

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России
При участии:
представителей

Заявителя
ООО «Профи-строй»
А.А.Малиновского
Н.В. Алексеевой законного представителя
на основании доверенности
Ответчика
ОАО «Янтарьэнерго» Д.Н. Хасиева
В.В. Синицына
В.В. Кремкова на основании доверенности
на основании доверенности
на основании доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Профи-строй»» (ИНН 3905609450, ОГРН 1093925031914) 236040, г. Калининград, ул. Театральная, д.30,оф.310) (далее - Заявитель) на неправомерные, по мнению Заявителя, действия Заказчика ОАО «Янтарьэнерго» (ИНН 3903007130, ОГРН 1023900764832, 236022 г. Калининград, ул. Театральная, 34) (далее - Ответчик), выразившиеся в отказе Заявителю в допуске к итоговой оценке предложений по запросу предложений № 426736 на право заключения договора на поставку комплектных распределительных устройств (КРУ) 6-20 кВ по объекту «Строительство ТП 6/0,4 кВ, КЛ 6 кВ от Рп-1 до ТПн, ВЛИ 04 кВ СОТ «Труд связиста» в г. Черняховске» для нужд ОАО «Янтарьэнерго»,

УСТАНОВИЛА:

28 ноября 2014 года в Калининградское управление Федеральной антимонопольной службы России поступила жалоба ООО «Профи-строй» (вх. №10011) на неправомерные, по мнению Заявителя, действия Заказчика ОАО «Янтарьэнерго», допущенные при проведении повторной процедуры закрытого запроса предложений (извещение №3140169588). Согласно информации из сети «Интернет» (распечатка от 08.12.2014), представленной в заседание комиссии (Комиссии информация с официального сайта www.zakupki.gov.ru не была доступна, также не была доступна представителям Ответчика, присутствующим на заседании комиссии) с сайта Заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 23.10.2014 опубликовано извещение о проведении закрытого запроса предложений № 426736 на право заключения договора на поставку комплектного оборудования для нужд ОАО «Янтарьэнерго. Дата и время окончания подачи заявок – 10.11.2014 в 12:00 (МСК-1). Дата и время рассмотрения заявок – 10.12.2014 в 18:00 (МСК-1). Дата и время подведения итогов 10.12. 2014 в 18:00 (МСК-1). Начальная (предельная) стоимость закупки составляет - 460390 рублей. Процедура запроса предложений проводится на электронной торговой площадке B2B – MRSK.
ООО «Профи-строй» подало заявку на участие в закрытом запросе предложений в порядке, установленном закупочной документацией. Претенденты на участие в закрытом запросе предложений помимо ООО «Профи-строй» - ООО «Энергоком», ОАО «Янтарьэнергосервис», ООО «Ультраформ Проект», ООО «ИЗВА». Согласно протоколу заседания комиссии по рассмотрению поданных в ходе закрытого запроса предложений от 24 ноября 2014 года предложения ООО «Профи-строй» не допущено к итоговой оценке, ОАО «Янтарьэнергосервис», ООО «Энергоком» - отказались от участия в закупочной процедуре.
Таким образом, к итоговой оценке были допущены предложения только ООО «Ультраформ Проект» и ООО «ИЗВА».
Обоснование принятого решения комиссии по рассмотрению предложений участников - ООО «Профи-строй» не соответствует требованию п. 2.5.3 закупочной документации (у участника не должно быть неисполненных в сроки договоров с ОАО «Янтарьэнерго» за последний год), кроме того, у ООО «Профи-строй» имеются неприемлемые для заказчика обязательные условия к проекту договора заказчика (форма 5.8 закупочной документации: если какое-либо из обязательных договорных предложений и условий, выдвинутых участником, будет неприемлемо для заказчика, такое предложение будет отклонено независимо от содержания технико-коммерческих предложений»).
ООО «Профи-строй» считает действия Заказчика, Комиссии по рассмотрению предложений закрытого запроса предложений неправомерными.

В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы.

Согласно уведомлению об отказе в допуске к итоговой оценке закрытого запроса предложении №426736 от 24 ноября 2014 года и Протоколу №426736-Р предложение ООО «Профи-строй» не допущено Комиссией по рассмотрению предложений по следующим причинам:
- не соответствие требованию п. 2.5.3 Закупочной документации (у участника не должно быть неисполненных в сроки договоров с ОАО «Янтарьэнерго» за последний год;
- у ООО «Профи-строй» имеются неприемлемыми для Заказчика обязательные условия к проекту договора Заказчика (форма 5.8 закупочной документации: если какое-либо из обязательных договорных предложений и условий, выдвинутых участником будет неприемлемо для Заказчика, такое предложение будет отклонено независимо от содержания технико-коммерческих предложений).
ООО «Профи-строй» выполнило все имеющиеся на данный момент обязательства по договорам с ОАО «Янтарьэнерго». Обязательства по поставке товара по заключенным между ООО «Профи-строй» и ОАО «Янтарьэнерго» договорам исполнены надлежащим образом и в полном объеме. Напротив, по некоторым заключенным между ООО «Профи-строй» и ОАО «Янтарьэнерго» договорам (в частности по договору поставки №753 от 14 октября 2013 г., договору поставки №79 от 21 февраля 2014 г договору поставки №148 от 18 марта 2014г) имеются частично невыполненные ОАО «Янтарьэнерго» в срок обязательства по оплате

поставленного ООО «Профи-строй» и принятого ОАО «Янтарьэнерго» товара. В настоящий момент данные дела по взыскание с ОАО «Янтарьэнерго» задолженности за поставленный ООО «Профи-строй» товар находятся на рассмотрении Арбитражного суда Калининградской области.
Кроме того, для признания участника закрытого запроса предложений, не соответствующим требованиям пункта 2.5.3 закупочной документации (неисполнение обязательств ООО «Профи-строй» перед ОАО «Янтарьэнерго») должно быть подтверждено решением суда. Статья 5 Федерального закона №223-ФЗ предусматривает ведение Реестра недобросовестных поставщиков, устанавливая определенные критерии включения сведений об участниках закупки в указанный реестр. Таким образом, Заявитель считает, что установленные п.2.5.3 закупочной документации требования к участникам, должны основываться на подтверждающих сведениях, включенных в реестр недобросовестных поставщиков.
В соответствии с пунктом 4.11 Закупочной документации при заключении договора возможно внесение изменений в проект договора без изменения существенных условий.
Руководствуясь 4.11 и 5.8 закупочной документации Заказчика, ООО «Профи-строй» в рамках закрытого запроса предложений направило протокол разногласий к опубликованному проекту договора. Предложенные формулировки к проекту договора были обоснованные и предлагались в связи с несоответствием исходных положений проекта договора положениям Гражданского кодекса РФ, Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», т.к. противоречили принципу равноправия сторон договора, балансу интересов сторон, обычаям делового оборота, а также допускали возможность злоупотребления правом со стороны ОАО «Янтарьэнерго». Изменения в проект договора не устроили Заказчика и явились причиной отказа в допуске к итоговой оценке предложений.
С учетом изложенного Заявитель просит признать незаконным и необоснованным отказ ОАО «Янтарьэнерго» в допуске ООО «Профи-строй» к итоговой оценке предложений закрытого запроса предложений № 426736.

Пояснения Ответчика по существу заявленных требований.

Доводы ООО «Профи-строй» об отсутствии неисполненных за последний год в срок договоров с ОАО «Янтарьэнерго» не соответствуют действительности и опровергаются соответствующими документами.
01.08.2014 между ООО «Профи-Строй» и ОАО «Янтарьэнерго» был заключен договор поставки № 665, в соответствии с которым ООО «Профи-строй» приняло обязательства в течение 60 со дня подписания договора (т.е. до 01.10. 2014) поставить в адрес ООАО «Янтарьэнерго» товар - выключатель элегазовый, баллон с элегазом и осуществить услуги шеф-монтажа. Согласно п.5.3 договора днем поставки считается день фактической передачи товара Поставщиком согласно накладным. В нарушение своих обязательств по указанному договору ООО «Профи-строй» допустило неисполнение своих обязательств в установленные сроки. Факт просрочки составляет более чем на 40 дней. Товарная накладная по договору № 655 от 01.08.2014 между ООО «Профи-строй и ОАО «Янтарьэнерго» подписана только 10.11.2014.
29.04.2013 между ООО «Профи-строй» и ОАО «Янтарьэнерго» был заключен договор поставки №341 в соответствии с которым, ООО «Профи-строй» приняло на себя обязательство поставить в адрес ОАО «Янтарьэнерго» в срок до 01.06. 2013 г. выключатель элегазовый, баллон с элегазом и осуществить услуги шеф-монтажа. Согласно п.5.3 договора днем поставки считается день фактической передачи товара Поставщиком согласно накладным. В нарушение своих обязательств по указанному договору ООО «Профи-строй» допустило неисполнение своих обязательств в установленные сроки. Товарные накладные по договору №341 подписаны только 24.06.2013 г., что подтверждает факт просрочки поставки товара.
Таким образом, ООО «Профи-строй» неоднократно допускало не исполнение в срок договоров с ОАО «Янтарьэнерго».
На основании изложенного, Заказчик просит признать жалобу ООО «Профи-строй» необоснованной.

Заслушав Заявителя и Ответчика, проанализировав поступившие материалы, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

В соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведение торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.
В соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушении в действиях (бездействиях) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.
Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07. 2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Янтарьэнерго», утвержденным Советом директоров ОАО «Янтарьэнерго» 28.05.2014 (протокол заседания от 30.05.2014) (далее – Положение о закупках), а также Единым регламентом B2B – Системы «О порядке проведения и участия в процедуре закупок продукции на торговой площадке Системы».
Согласно Закону 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 Положениями о закупке.
Пунктом 3 статьи 2 Закона о закупках установлено, что в Положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. Способ проведения процедуры закупки определяется заказчиком на свое усмотрение.
Заказчиком при проведении закупочной процедуры на право заключения договора на поставку комплектных распределительных устройств (КРУ) 6-20 кВ по объекту «Строительство ТП 6/0,4 кВ, КЛ 6 кВ от Рп-1 до ТПн, ВЛИ 04 кВ СОТ «Труд связиста» в г. Черняховске для нужд ОАО «Янтарьэнерго» выбран способ закупки – закрытый запрос предложений.
В соответствии с требованиями п. 1) ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом информационной открытости закупки.
ч. 5 ст. 4 Закона о закупках устанавливает требования о размещении в единой информационной системе информации о закупке, в т.ч. извещения о закупке, документации о закупке, проекта договора, являющихся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке; изменений, вносимых в такое извещение и такую документацию, разъяснений такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информации, размещение которой в единой информационной сети предусмотрено Законом и положением о закупке.
В соответствии с ч. 10 ст. 8 Закона о закупках, информация и документы о проведении закупки размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).
П.8.6. Положения о закупках определен порядок проведения процедуры запроса предложений. П.8.6.2 Положения указывает на последовательность проведения процедуры закупки – запроса предложений, согласно которой размещение извещения о проведении закупки подлежит публикации на официальном сайте www.zakupki.gov.ru. Извещение о закупке является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке должны соответствовать сведениям,

содержащимся в документации о закупке.
При рассмотрении доводов жалобы Заявителя, Комиссией произведена проверка полноты и правильности публикации Ответчиком на официальном сайте информации (www.zakupki.gov.ru) о проведенной закупки и установлено следующее: при неоднократном вводе номера извещения закупки – 3140629588, в поисковой строке на стартовой странице открытой части сайта по адресу http://zakupki.gov.ru/epz/main/public/home.html?placeOfSearch=fz223 появляется следующее сообщение: «Поиск не дал результатов», при этом при вводе в поисковую строку иного номера извещения № 31401562754, открывается страница (http://zakupki.gov.ru/epz/order/quicksearch/update.html?
_placeOfSearch=on&placeOfSearch=FZ_223&_placeOfSearch=on&_placeOfSearch=on&priceFrom=0&priceTo=200+000+000+000&publishDate
с информацией об отмененной закупке «Закрытый запрос предложений на право заключения договора на поставку БКТП (БКРТП) 10(6), 20, 35/0,4 кВ по объекту ОАО "Янтарьэнерго" (415896)», проверка которой была произведена Комиссией управления по жалобе № Т – 91/2014 ООО «Профи-строй» 05 декабря 2014 года. Результаты указанных выше поисков сохранены комиссией посредством формирования электронных документов с именами: «принтскрин янэнерго 08.12.2014, принтскрин янэнерго 08.12.2014 2, принтскрин янэнерго 08.12.2014 3», содержащего скрин-шоты запрошенных выше страниц.
Ответчиком, по запросу антимонопольного органа, в качестве подтверждения произведенного размещения на сайте информации о закупке, в заседание комиссии были представлены скрин-шоты страниц из личного кабинета Заказчика (закрытой части сайта), которые не являются общедоступными как для потенциальных участников закупки, так и контролирующего органа, по запросу через поисковик сайта.
На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком, в нарушение требований п. 1) ч. 1 ст. 3, ч. 5 ст. 4 Закона о закупках и П.8.6.2 Положения публикация сведений о проводимой закупке не произведена, чем ограничен круг потенциальных участников закупки.
Доводы Заказчика о размещении им сведений о проводимой закупке на сайте http://www.b2b-energo.ru/ не могут быть признаны Комиссией надлежащими, так как указанный информационный ресурс является дополнительным, по отношению к официальному сайту и публикация на указанном сайте возможна только с соблюдением требований ч. 10 ст. 8 Закона о закупках.
В соответствии с п. 9 ч.10 ст. 4 Закона о закупках в извещении должны быть указаны, в том числе место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.
Кроме того, при анализе Комиссией УФАС скрин-шота страницы личного кабинета Заказчика на официальном сайте www.zakupki.gov.ru с извещением о проведении закупки № 3140629588 - закрытого запроса предложений по выбору поставщика на поставку оборудования для нужд ОАО «Янтарьэнерго», представленного Заказчиком для проведения проверки доводов жалобы антимонопольным органом, установлено, что подведение итогов должно быть произведено комиссией Заказчика 10.12.2014 года.
Вместе с тем, информация, предоставленная Заказчиком - протокол № 426736-И от 24.11.2014 по оценке и выбору победителя закрытого запроса предложений, свидетельствует, что процедура рассмотрения предложений участников закупки и процедура подведения итогов проведена комиссией Заказчика с нарушением сроков, указанных в извещении и закупочной документации.
Процедура внесения изменений сроков рассмотрения предложений и подведения итогов в извещение о закупке, закупочную документацию Заказчиком не произведена.
В связи с тем, что размещение указанных сведений о переносе сроков подведения итогов на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) Заказчиком не осуществлено, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком требований ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, а также нарушении им принципа информационной открытости закупочной процедуры, установленного п.1 ч.1 ст.3 Закона о закупках.
На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что данные действия Заказчика ущемляют права как действующих, так и потенциальных участников закупки в части возможности обжалования действий Заказчика в установленные законодательством сроки.
При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, в силу требований п. 2. ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
В соответствии с п.4 ч.1 ст.4 Закона о закупках Заказчик обязан соблюдать также и принцип отсутствия ограничения доступа к участию в закупке путем установления неизмеримых требований к участникам закупки.
Таким образом, Заказчики не вправе устанавливать необоснованные и неизмеримые требования к участникам закупки.
Требования п. 2.5.3 Закупочной документации, в части установления требования к участнику закупки неисполненных за последний год договоров с ОАО «Янтарьэнерго» в установленные сроки, а также установленные формой 5.8 закупочной документации: «если какое-либо из обязательных договорных предложений и условий, выдвинутых участником, будет неприемлемо для заказчика, такое предложение будет отклонено», являются неконкретными и носят субъективный характер.
Согласно п. 8.7.6 Положения о закупки Организатор закупки указывает любые четкие требования к предмету закупки, к условиям поставки, оплаты участникам, подтверждению соответствия продукции и самих участников требованиям Заказчика и предоставляемым документам.
Исходя их системного анализа вышеприведенных положений законодательства о закупках и закупочной документации Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлены неизмеримые требования к участникам.
Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что закупочная процедура проведена Заказчиком с нарушением требований норм п.п.1,2,4 ч.1 ст.3, ч.5 , п. 11 ч.10 ст.4 Закона о закупках, а также п.п. 8.6.2 и 8.7.6 Положения о закупки товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Янтарьэнерго».
В заседании Комиссии установлено, что со стороны ООО «Профи-строй» имеют место факты неисполнения в срок обязательств по договорам, заключенным с ОАО «Янтарьэнерго», которые подтверждаются соответствующей перепиской между Заявителем и Ответчиком.
В заседании комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы на вопрос председателя комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.
На основании изложенного, руководствуясь ст.18.1, п.3.1 ч.1 ст. 23 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профи-строй» (ИНН 3905609450, ОГРН 1093925031914, 236040, г. Калининград, ул. Театральная, д. 30, оф.310) необоснованной.
2. Признать Заказчика - ОАО «Янтарьэнерго» (ИНН 3903007130, ОГРН 1023900764832, 236022 г. Калининград, ул. Театральная, 34), Комиссию по рассмотрению предложений, нарушившими: п. 1, 2, 4 ч. 1, ст.3, ч.5 ст.4, п.11 ч.10 ст. 4 Федерального закона от 18. 07. 2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пп. 8.6.2 и 8.7.6 Положения о закупке, работ, услуг для нужд ОАО «Янтарьэнерго».
3. Выдать предписание.
4. Контроль за исполнением предписания возложить на начальника отдела Можаро Е.И.
5. Материалы дела передать должностному лицу Калининградского УФАС России для принятия решения о привлечении лиц, виновных

в нарушении законодательства о закупках к административной ответственности.

Председатель О.А. Боброва

Члены комиссии:
Е.И. Можаро

А. В.В. Журавлева

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