

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 8-01/185 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

« 13» сентября 2016 года

г. Хабаровск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) на основании приказа Хабаровского УФАС России от «12» сентября 2016 №895 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении ПАО «РАО Энергетические системы Востока» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ненаправлении ОАО «Фирма Энергозащита» запроса о предоставлении разъяснений положений заявки и отклонении заявки общества, поданной на участие в закупке при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки теплоизоляционных материалов для нужд АО «Теплоэнергосервис» (извещение №31603460516).

установил:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев жалобу ООО «ТД «ТСК-групп» на действия ПАО «РАО ЭС Востока» при проведении запроса предложений на право заключения договора поставки теплоизоляционных материалов для нужд АО «Теплоэнергосервис» (извещение №31603460516), установило следующее.

Из жалобы следует, что заявка участника ООО «ТехноНиколь» допущена к участию в закупке и признана победителем необоснованно.

Частями 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений, всех закупок товаров, работ, услуг, осуществляемых в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с частями 1, 2 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.

Статьей 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другим федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 из применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 части 1 указанной статьи),
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 указанной статьи),
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 указанной статьи).

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара,

выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

- требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;

- формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

24.03.2016 на официальном сайте в Единой информационной системе в сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) ПАО «РАО ЭС Востока» размещено извещение о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки теплоизоляционных материалов для нужд АО «Теплоэнергосервис» (извещение №31603460516).

Дата окончания подачи заявок – 04.04.2016. Дата рассмотрения заявок – 15.04.2016. Дата подведения итогов – 25.04.2016. Начальная (максимальная) цена договора – 16 861 000,00 руб. без НДС, 19 895 980,00 руб. с НДС.

Вскрытие конвертов осуществлено автоматически в электронном сейфе организатора закупки на торговой площадке системы B2B-ESV в 10:00 по московскому времени 05.04.2016.

Как следует из протокола вскрытия конвертов с заявками от 05.04.2016 №РАО/Ц-25/ОЗП-в, в установленный срок на участие в закупке поступили заявки ООО «Торговый дом «ТСК-групп» с ценой предложения 15 800 588,87 руб. без НДС, ООО «ТехноНиколь» - 12 541 438,63 руб., ООО «Фирма Энергозащита» - 16 824 870,93 руб., ООО «Техпром» - 15 821 537,55 руб.

Срок рассмотрения заявок и подведения итогов по запросу предложений неоднократно продлевался, о чем на официальном сайте размещены уведомления.

Продление срока определения победителя закупки соответствует подпунктам 6.4.11, 7.2.9.13 Положения о закупке продукции для нужд АО «Теплоэнергосервис», утвержденного протоколом №8 от 28.08.2015 Совета директоров АО «Теплоэнергосервис», подпункту 2.8.1.3 документации запроса предложений, утвержденной председателем постоянно действующей закупочной комиссии ПАО «РАО ЭС Востока» от 24.03.2016.

Согласно пункту 7.7.9 Положения о закупке продукции для нужд АО «Теплоэнергосервис», рассмотрение заявок на участие в запросе предложений осуществляется в порядке, аналогичном порядку, указанному в пункте 7.2.9

данного Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 7.2.9.4 «а» пункта 7.2.9 Положения о закупке продукции для нужд АО «Теплоэнергосервис» в рамках отборочной стадии закупочной комиссией осуществляется затребование от участников разъяснения положений заявок и представления недостающих документов при необходимости.

В рамках отборочной стадии организатор (закупочная комиссия) может запросить у участников запроса предложений разъяснения или дополнения их заявок, в том числе предоставление отсутствующих документов (пункт 2.8.2.3 документации о закупке).

Из заявки ООО «ТехноНиколь» следует, что предложенный обществом график оплаты поставки не соответствует требованию пункта 4.2.15 закупочной документации – вместо оплаты в течение 60-ти дней с момента подписания актов приема-передачи товара общество предлагает в течение 30 календарных дней за каждую полученную партию материала; срок действия оферты в заявке указан до 19 мая 2016, что менее 90 календарных дней по условиям пункта 4.2.15 документации о закупке; сведения о цепочке собственников заполнены не в соответствии с пунктами 2.5.1.1.и, 2.5.3.1.л, 2.5.3.1м документации о закупке; протокол разногласий также заполнен не по установленной документацией форме.

Письмом от 19.04.2016 закупочной комиссией ООО «ТехноНиколь» предложено уточнить данные несоответствия в срок до 21.04.2016.

Письмом от 21.04.2016 обществом продлен срок действия оферты на 90 календарных дней до 05.07.2016, внесены изменения в график оплаты в соответствии с закупочной документацией, выражено согласие подписать договор поставки на условиях закупочной документации без внесения изменений по ранее представленному протоколу разногласий, касательно разглашения дополнительной информации о цепочке собственников общество сообщило, что вопрос о раскрытии полной цепочки собственников вынесен на рассмотрение управляющего органа корпорации ТехноНиколь в г. Москве и еще не решен.

При изучении заявки ООО «ТехноНиколь» установлено, что в ее составе не представлена справка об отсутствии задолженности по налогам и сборам за последний отчетный год (указанная справка представлена обществом 08.04.2016, то есть за пределами срока, отведенного на подачу заявок, при этом у общества имеется неисполненная обязанность по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, подлежащих уплате в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах), а также отсутствует ряд документов, предусмотренных пунктами 4.2.13, 4.2.14, а именно: информация о цепочке собственников в полном объеме не раскрыта и не подтверждена документами, как того требует подпункт 2.5.3.1 л, м, подпункт 2.5.1.1.и, копия бухгалтерской отчетности не содержит отметки налогового органа о ее принятии, не приложены справки об отсутствии за предшествующие 12 месяцев и на момент подведения итогов вступивших в законную силу и не обжалованных судебных актов, которыми установлен факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательств по договорам, в которых он выступает поставщиком (подрядчиком, исполнителем), о наличии продукции на складе участника, письмо-подтверждение завода-изготовителя о наличии поставляемой продукции на складе, либо о согласии ее изготовления с указанием конкретных сроков изготовления (пункты 4.2.13, 4.2.14). Не

представлен заверенный участником документ, подтверждающий наличие решения (одобрения) со стороны установленного законодательством РФ органа о заключении крупной сделки или справка об отсутствии крупной сделки, вместо этого имеющаяся справка подтверждает, что сделка является крупной, без согласования такой сделки в кредитном комитете материнской компании ООО УТС «ТехноНиколь», такое одобрение участник обязуется предоставить только после признания его победителем закупки.

В заявке ООО «ТД «ТСК-групп» отсутствует справка об отсутствии за предшествующие 12 месяцев и на момент подведения итогов вступивших в законную силу и не обжалованных судебных актов, которыми установлен факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательств по договорам, в которых он выступает поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в нарушение требований подпункта 4.2.14 о дополнительных документах, бухгалтерский баланс за 2015 год представлен после даты окончания подачи заявок.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 25.04.2016 №РАО/Ц-25/ОЗП-Р, заявки ООО «Фирма Энергозащита» и ООО «Технопром» признаны несоответствующими требованиям закупочной документации и отклонены, заявка ООО «Фирма Энергозащита» отклонена на основании пункта 2.8.2.5 «б» закупочной документации, так как предлагаемый участником график поставки (с 01.05 по 31.12.2016) не соответствует требованиям технического задания (до 20.05.2016), на основании пункта 2.8.2.5 «в» - не представлен протокол разногласий к проекту договора по форме №7, что не соответствует пункту 2.4.1.1. «ж» закупочной документации. Заявка ООО «Технопром» отклонена на основании пункта 2.8.2.5 «а» закупочной документации – участник имеет кризисное финансовое состояние, что не соответствует требованиям пункта 2.5.1.1. 2б» закупочной документации.

Воспользовавшись правом направления дополнительного запроса о разъяснении положений заявки ООО «ТехноНиколь», закупочной комиссией претенденту ООО «Фирма Энергозащита» запрос о разъяснении возникшей неточности в его наименовании (согласно представленным в составе заявки документам общество является акционерным, а не с ограниченной ответственностью), о сроках поставки товара, об отсутствии протокола разногласий к проекту договора по форме №7 не направлялся, что нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Заявки ООО «Торговый дом «ТСК-групп» и ООО «ТехноНиколь» признаны соответствующими условиям запроса предложений и приняты к дальнейшему рассмотрению, по результатам предварительной ранжировки 1 место присвоено ООО «Торговый дом «ТСК-групп» (балл по неценовой предпочтительности – 3,00), 2 место - ООО «ТехноНиколь» (балл по неценовой предпочтительности – 2,71). Закупочной комиссией принято решение провести заочную переторжку 26.04.2016 в 17:00 хабаровского времени.

Согласно протоколу от 26.04.2016 №РАО/Ц-25/ОЗП-П, заявки от участников закупки на участие в переторжке не поступили.

На предложение организатора закупки от 26.05.2016 №54-ДП/105 снизить ценовое предложение общества до уровня 12 541 438,00 руб. без НДС ООО «ТД «ТСК-групп» ответило отказом.

Как следует из протокола выбора победителя от 14.06.2016 №РАО/Ц-25/ОЗП-ВП, процедура переторжки признана не состоявшейся, утверждены окончательные цены участников – ООО «ТехноНиколь» - 12 541 438,63 руб., ООО «ТД «ТСК-групп» - 15 800 588,87 руб.

Победителем закупки признано ООО «ТехноНиколь», занявшее 1 место в итоговой ранжировке по степени предпочтительности для заказчика с ценой заявки 12 541 438,63 руб. без НДС. Срок действия оферты – до 05.07.2016.

Общие требования к заявке содержатся в пункте 2.4.1 документации о закупке, а также в пунктах 2.4.3.1 и 4.2.15, в соответствии с которыми письмо о подаче оферты должно содержать срок действия оферты не менее 90 календарных дней со дня, следующего за днем проведения процедуры вскрытия поступивших на закупку конвертов с заявками, график оплаты поставки в соответствии с формой 6, протокол разногласий по проекту договора по форме 7.

Указание меньшего срока действия может служить основанием для отклонения заявки (подпункт 2.4.3.2).

Требования к документам, подтверждающим соответствие участника требованиям заказчика, установлены пунктом 2.5.3, в соответствии с которым определен перечень документов, подлежащих включению в состав заявки.

Рассмотрение заявок регламентировано пунктом 2.8. закупочной документации, и состоит из отборочной стадии и стадии оценки и сопоставления заявок. В рамках отборочной стадии организатор (закупочная комиссия) может запросить у участников запроса предложений разъяснения или дополнения их заявок, в том числе предоставление отсутствующих документов (подпункт 2.8.2.3).

В соответствии с пунктом 2.8.3 документации запроса предложений закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки и проводит их предварительное (или окончательное, если организатором не будет принято решение о проведении переторжки) ранжирование по степени предпочтительности для заказчика заявок.

Согласно положениям закупочной документации, оценка заявок осуществляется по ценовым и неценовым критериям, при этом ценовое предложение участника чем ниже относительно начальной (максимальной) цены договора, тем является более предпочтительным для заказчика. Окончательная ранжировка заявок по цене проводится с учетом цен, полученных в результате переторжки (подпункт 2.9.14 документации запроса предложений). Победителем запроса предложений признается участник, заявка которого заняла первое место в ранжировке заявок участников по степени предпочтительности.

В силу пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Любой претендент, принимая решение участвовать в закупке, несет риск признания предложенной им цены договора менее привлекательной для заказчика в сравнении с ценами, предложенными иными участниками закупки, что и

составляет конкуренцию при проведении закупок.

Исходя из того, что ценовое предложение ООО «ТехноНиколь» ниже, чем у заявителя, общество обоснованно признано победителем закупки.

Вместе с тем ненаправление ОАО «Фирма Энергозащита» запроса о разъяснении положений заявки лишило общество представить недостающие документы и дать разъяснения по его организационно-правовой форме при том, что иным участникам закупки такие запросы направлялись и обеспечена возможность представить недостающие документы, внести исправления в заявку, в связи с этим отклонение заявки ОАО «Фирма Энергозащита» следует признать преждевременным. Поскольку участникам закупки созданы неравные условия участия, действия ПАО «РАО ЭС Востока» содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

определил:

1. Назначить дело № 8-01/185 к рассмотрению на «11» час. «00» мин. «10» октября 2016 г., по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 2.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ПАО «РАО Энергетические системы Востока» (ул. Ленинградская, д.46, г. Хабаровск, 680021).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц ООО «ТехноНиколь» (ул. Сергеева, д.3, г. Иркутск, 664043), ОАО «Фирма Энергозащита» (микрорайон промышленный узел, владение 7, г. Назарово Красноярского края, 662204).
4. Лицам, участвующим в деле, в срок до «07» октября 2016 года представить мотивированные пояснения по существу дела.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Явка ответчика по делу, заинтересованных лиц или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.