

РЕШЕНИЕ
по делу № 46/03-18.1-2013

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена 17 июня 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 20 июня 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, утверждения порядка рассмотрения жалоб (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Кластер Елены Александровны – заместителя руководителя управления; Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела ТЭК; Кондратьевой Светланы Владимировны – начальника отдела
Членов Комиссии:	социальной сферы и финансовых рынков; Патрикеева Кирила Анатольевича – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы; Юканкина Дмитрия Сергеевича – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы,

в присутствии:

- <...> – представителя ООО «Бачатские коммунальные сети» (по доверенности),

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Теплоцентр» (<...>) и материалы жалобы №46/03-18.1-2013,

У С Т А Н О В И Л А:

06.06.2013 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ООО «Теплоцентр», направленная ФАС России (вх. № 1130э) на действия Общества с ограниченной ответственностью «Бачатские коммунальные сети» (<...>) (далее - ООО «Бачатские коммунальные сети») при проведении закупочной процедуры открытого тендера на выполнение работ по капитальному ремонту батарейного циклона БЦ – 512 (4 б) котла № 4 КЕ-25-14С котельной ПСХ-1 п. Краснобродский.

По мнению заявителя ООО «Теплоцентр» действия членов закупочной комиссии по выбору поставщика являются незаконными по следующим основаниям:

- Вывод членов комиссии не соответствует пункту 2 Правил оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт (гражданско-правовой договор бюджетного учреждения) на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 г. №722;

- Согласно пункту 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте. Таким образом, действия ОАО «БикЗ», по размещению ложных сведений об ООО «Теплоцентр» на своем сайте являются незаконными;

- Протокол № 26-У от 16 мая 2013 г. не содержит обоснование отказа в допуске в конкурсе ООО «Теплоцентр» и не указаны нормы действующего законодательства Российской Федерации, которым не соответствует участник, подавший заявку на участие.

Уведомлением от 11.06.2013 г. № 03/4560 рассмотрение жалобы № 46/03-18.1-2013 ООО «Теплоцентр» было назначено на 17.06.2013 г. Данное уведомление было направлено факсимильной связью в адрес ООО «Теплоцентр» и ООО «Бачатские коммунальные сети», электронной почтой, а также заказными письмами с уведомлениями о вручении.

17.06.2013 г. представитель ООО «Теплоцентр» надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 46/03-18.1-2013 не явился.

17.06.2013 г. на рассмотрении жалобы № 46/03-18.1-2013 представитель ООО «Бачатские коммунальные сети» пояснил следующее:

1. ООО «Теплоцентр» не был допущен к участию в конкурсе, в связи с тем, что согласно информационному письму отдела экономики и безопасности ОАО «БикЗ», являющееся изготовителем паровых и водогрейных котлов, ООО «Теплоцентр» включен в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с пунктом 2 Документации о закупке, размещенной на сайте, Участник обязан предоставить заявку в виде Коммерческого предложения на участие в закупочной процедуре в указанные сроки, а также сметную документацию, копию свидетельства о допуске к определенным видам работ, выписку из ЕГРЮЛ. Копии документов должны быть заверены печатью и подписью уполномоченного лица.

Пакет документов ООО «Теплоцентр» был представлен на электронную почту, что является нарушением, так как документы должны быть представлены в запечатанном конверте (который вскрывается непосредственно на заседании закупочной комиссии) в указанные сроки.

3. Согласно пункту 17.1 Положения о закупках товаров, работ и услуг ООО «Бачатские коммунальные сети» общество вправе отклонить заявку, поданную претендентом на участие в процедуре закупки, если оно установило, что

предложенная в ней цена в сочетании с другими предложениями заявки в отношении объекта закупки аномально занижена, т.е. на 25 (двадцать пять) или более процентов, ниже начальной (максимальной) цены договора, указанной Обществом в извещении об осуществлении закупки, и у Общества возникли обоснованные сомнения в способности участника процедур закупок исполнить договор на предложенных условиях.

ООО «Бачатские коммунальные сети» на данный вид работ установило 2 360 000,00 рублей (с учетом НДС). Цена, предложенная ООО «Теплоцентр» 1 700 000,00 рублей, сумма занижена более чем на 25% чем заявленная цена.

4. ООО «Бачатские коммунальные сети» обнаружило на сайте ЗАО «ТЭП-Холдин» информацию, где Общество не советует покупать оборудование у ООО «Теплоцентр».

ООО «Бачатские коммунальные сети» признает, что протокол был составлен с нарушениями, в связи с тем, что не была предоставлена полная информация об отказе в принятии коммерческого предложения ООО «Теплоцентр».

Изучив имеющиеся материалы, заслушав доводы, возражения и пояснения лица, участвующего при рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

ООО «Бачатские коммунальные сети» является организацией, осуществляющей регулируемые виды деятельности, на которую распространяются нормы Закона о закупках.

Единственным участником ООО «Бачатские коммунальные сети» является Открытое акционерное общество «Угольная компания «Кузбассразрезуголь» (далее – ОАО «УК «Кузбассразрезуголь»).

Согласно пунктам 1 - 3 части 2 статьи 1 Закона о закупках Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Таким образом, при осуществлении закупочной деятельности Заказчик должен руководствоваться положениями Закона о закупках.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках ОАО «УК «Кузбассразрезуголь» утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «Бачатские коммунальные сети» от 16.01.2013 г. (далее – Положение).

Согласно статье 6 Положения, закупки могут осуществляться следующими способами: открытый конкурс, открытый аукцион, открытый тендер, запрос предложений, запрос цен, конкурентные переговоры, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

22.04.2013 г. ООО «Бачатские коммунальные сети» в соответствии с требованиями части 9 статьи 4 Закона о закупках опубликовало на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> извещение за № 31300269784 о проведении закупочной процедуры открытого тендера на выполнение работ по капитальному ремонту батарейного циклона БЦ – 512 (4 б) котла № 4 KE-25-14С котельной ПСХ-1 п. Краснобродский.

Пунктом 9.8. Положения предусмотрено, что тендерная заявка поставщика оформляется в соответствии с требованиями, изложенными в Тендерной документации.

ООО «Теплоцентр», ознакомившись с документацией о проведении вышеуказанного открытого тендера 29.04.2013 г., подало заявку на участие в нем.

Согласно пункту 9.10. Положения тендерная заявка поставщика в письменной форме, подписанная его руководителем или уполномоченным им лицом (с включением в состав заявки доверенности), заверенная печатью поставщика, а также перечень документов согласно пункту 9.3. настоящего Положения, направляется по почте или курьерской доставкой в запечатанном конверте по адресу, указанному в тендерной документации.

В соответствии с пунктом 9.14. Положения тендерные заявки вскрываются на заседании закупочной комиссии по наступлению срока, указанного в тендерной документации. Данная процедура не является публичной и участники размещения заказа не вправе присутствовать при вскрытии конвертов с заявками на участие в тендере.

Закупочная комиссия анализирует тендерные заявки на предмет соответствия квалификационным и техническим требованиям и наличия документов, предоставление которых в составе тендерной заявки в соответствии с тендерной документацией является обязательным (пункт 9.15. Положения).

На основании пункта 9.16. Положения закупочная комиссия отклоняет тендерную заявку: если поставщик, представивший данную тендерную заявку, не соответствует квалификационным требованиям; если тендерная заявка не соответствует тендерной документации; если поставщик находится в реестре недобросовестных поставщиков; при наличии документально подтвержденного негативного опыта сотрудничества Заказчика и его дочерних структур с поставщиком или аффилированными с ним юридическими и физическими лицами.

Согласно пункту 7.2. Документации о закупке, разработанной ООО «Бачатские коммунальные сети» оценка заявок на участие в конкурентной закупочной процедуре будет осуществляться Закупочной комиссией от степени выгоды для Компании предложений заинтересованных поставщиков по следующим основным критериям: оптимальная цена заявки с учетом преимуществ (соотношение – цена/качество); предпочтительный для Компании порядок расчетов; предоставление гарантий на закупаемую продукцию (результаты выполненных работ и услуг).

В силу пункта 9.18 Положения закупочная комиссия оценивает и сопоставляет тендерные заявки, соответствующие требованиям тендерной документации, для определения выигравшей тендерной заявки в соответствии с процедурами и

критериями, изложенными в тендерной документации.

Решение закупочной комиссии оформляется протоколом, в котором указываются все поставщики подавшие заявку на закупочную процедуру, поставщики, допущенные до участия в закупочной процедуре, два поставщика которые получили наиболее высокие оценки. Протокол размещается в соответствии с требованиями Положения на официальном сайте.

По результату заседания закупочной комиссии ООО «Бачатские коммунальные сети» по выбору поставщика от 16 мая 2013 года был составлен протокол № 26-У от 16 мая 2013 г. (официальное опубликование на сайте 18.05.2013 г.).

Предмет закупки способом запроса предложений: выполнение работ по капитальному ремонту батарейного циклона БЦ – 512 (4 б) котла № 4 КЕ-25-14С котельной ПСХ-1 п. Краснобродский (на сайте www.zakupki.gov.ru указан способ размещения заказа – открытый тендер).

Из указанного протокола следует, что закупочной комиссией к рассмотрению не приняты предложения ООО «Котельный завод «Теплоэнергетик», ООО «Сибирская котло-монтажная компания» в связи с непредставлением полного пакета запрашиваемых документов, ООО «Теплоцентр» и ООО «ТД «ЧЗКО» так как, согласно информационного письма отдела экономики и безопасности ОАО «БикЗ» данные компании включены в реестр недобросовестных поставщиков.

Наиболее выгодной признана заявка (предложение) ООО ПФ «ПромЭнергоСервис» (кратчайшие сроки исполнения предмета закупки, наименьшая предоплата).

Согласно пункту 9.17 Положения, если иное не установлено в тендерной документации, при оценке тендерных заявок используется бальный метод.

Однако, при оформлении протокола закупочной комиссией не указана степень выгоды коммерческих предложений, по основным критериям, перечисленным в пункте 7.2 Документации о закупке.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

ООО «Бачатские коммунальные сети» отклонило заявку ООО «Теплоцентр», в связи с аномально заниженной ценой (25%) от установленной в тендере.

Согласно статье 17.1 Положения ООО «Бачатские коммунальные сети» вправе отклонить заявку, поданную претендентом на участие в процедуре закупки, если оно установило, что предложенная в ней цена в сочетании с другими предложениями заявки в отношении объекта закупки аномально занижена, т.е. на 25 (двадцать пять) или более процентов, ниже начальной (максимальной) цены договора, указанной Обществом в извещении об осуществлении закупки, и у Общества возникли обоснованные сомнения в способности участника процедур

закупок исполнить договор на предложенных условиях.

Вместе с тем, данное условие противоречит Закону о защите конкуренции, так как ограничивает конкуренцию на соответствующем товарном рынке. ООО «Бачатские коммунальные сети» имело право не заключать договор с ООО «Теплоцентр» в случае непредставления информации, подтверждающей его способность исполнить договор на предложенных условиях, а именно структуру предлагаемой цены и обоснование такой цены.

Кроме того в указанном выше итоговом протоколе заявка ООО «Теплоцентр» отклонена ООО «Бачатские коммунальные сети» в связи с уведомлением ОАО «БикЗ» о включении ООО «Теплоцентр» в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно пунктам 1-2 статьи 5 Закона о закупках Ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте. В реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211

утверждены «Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков».

В соответствии с пунктом 2 вышеуказанных Правил ведение реестра, в том числе включение в реестр и исключение из него сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров (далее - недобросовестный участник закупки, поставщик (исполнитель, подрядчик)), осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра (далее - уполномоченный орган), 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).

ОАО «БикЗ» не является уполномоченным органом по ведению реестра.

Таким образом, отклонение заявки ООО «Теплоцентр» по данному обстоятельству противоречит действующему законодательству Российской Федерации.

Довод ООО «Бачатские коммунальные сети» о непредставлении ООО «Теплоцентр» надлежащего коммерческого предложения является обоснованным, так как ООО «Теплоцентр» направило коммерческое предложение на электронную почту ООО «Бачатские коммунальные сети» без заверения подписи уполномоченного лица и печати, что является нарушением пункта 2 Документации о закупке.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что протокол № 26-У от 16 мая 2013 г. составлен с нарушением действующего законодательства Российской Федерации, а именно не содержит

обоснование отказа в допуске в конкурсе ООО «Теплоцентр» и ООО ТД «ЧЗКО» (с указанием действующих норм законодательства Российской Федерации), а также обоснования степени выгоды для ООО «Бачатские коммунальные сети» предложений заинтересованных поставщиков.

Кроме того, 16 мая 2013 г. между ООО «Бачатские коммунальные сети» и ООО «ПФ «ПромЭнергоСервис» заключен договор подряда № 109/2013-у.

Согласно пункту 9.22. Положения поставщику, представившему тендерную заявку, признанную выигравшей, в течение 3-х рабочих дней ООО «Бачатские коммунальные сети» направляется уведомление об этом и предложение, о заключении договора на условиях, указанных в тендерной документации и заявке поставщика и проект такого договора.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

На основании изложенного, действия ООО «Бачатские коммунальные сети» при составлении протокола без оценок заявок Претендентов на участие в открытом тендере, при отклонении заявок ООО «Теплоцентр» и ООО ТД «ЧЗКО» в связи с уведомлением ОАО «БикЗ» о включении данных обществ в реестр недобросовестных поставщиков, повлекшие ограничение конкуренции на соответствующем рынке, квалифицированы Комиссией как нарушение конкурсной комиссией части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 17, статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Теплоцентр» на действия ООО «Бачатские коммунальные сети» по проведению закупочной процедуры открытого тендера на выполнение работ по капитальному ремонту батарейного циклона БЦ – 512 (4 6) котла № 4 КЕ-25-14С котельной ПСХ-1 п. Краснобродский обоснованной.
2. Признать ООО «Бачатские коммунальные сети» нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. В соответствии с пунктами 3¹ статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать организатору торгов ООО «Бачатские коммунальные сети» обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в пункт 17.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «Бачатские коммунальные сети».

Председатель комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

С.В. Кондратьева
К.А. Патрикеев
Д.С. Юканкин

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.