

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 22.09.2015 г.
Новосибирск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 24.09.2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Калинина О.Ю. – и.о. начальника отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Иванов С.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело №35 от 26.06.2015 по признакам нарушения ОАО «Агентство специального снабжения» (ул. Советская, 5, а/я 156, г. Новосибирск, 630007) и ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» (территория ТЭЦ-1, Алтайский край, г. Бийск, 659336) части 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей:

заявителя, ООО «Инженерные сети»- «...» (по доверенности от 21.09.2015г.), «...» (по доверенности от 21.09.2015г.);

ответчика, ОАО «АСС»- «...» (по доверенности от 22.09.2015г.);

в отсутствие ответчика, ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» (уведомлено о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, согласно пояснениям, представленным письмом вх.№ 631 от 10.09.2015г.);

в отсутствие заинтересованного лица, ООО «Алтайская деловая компания» (уведомлено о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом)

УСТАНОВИЛА:

21.05.2015 в Новосибирское УФАС России поступило обращение ООО «Инженерные сети» (вх. №4752), которое сообщает следующее.

В документации о закупке от 25.03.15, выложенной на торговой площадке фабрикант, был указан перечень оборудования, в частности краны шаровые Naval Ду300 ГОСТ 12.2.063- 81 серии 284.

В серии кранов Naval 284 производятся две линейки кранов с давлением 16атм. и 25атм.

Так как давление в запросе не указано, заявителем был задан уточняющий вопрос в разделе "вопрос-ответ" ТП Фабрикант и получен ответ следующего содержания:

Вопрос (добавлен 07.04.201508:54): «Добрый день! Подскажите, пожалуйста кран

Ду300 нужен Ру16 или Ру25 (в серии 284 есть оба давления)»

Ответ (добавлен 08.04.2015 05: 19): «Необходимо поставить Ду300 Ру25».

Таким образом, было однозначно указано необходимое давление Ду25, исходя из чего заявителем было подготовлено коммерческое предложение.

По итогам открытого запроса предложений №1313083 на поставку «Краны шаровые Naval» составлен протокол №847 от 20.04.15г., согласно которому, победителем признано ООО «Алтайская деловая компания». Данной компанией предложены краны марки LD Ду300 Ру16, т.е. оборудование не соответствует запросу заказчика по давлению.

Кран шаровой стальной Ру16 значительно дешевле крана шарового стального Ру25.

Таким образом, ООО «Инженерные сети» были поставлены в неравные конкурентные условия.

По мнению заявителя, устные доводы представителей заказчика о том, что имела место замена оборудования на «аналог» несостоятельны, так как оборудование с давлением 16 атмосфер не является аналогом оборудования 25 атмосфер.

Руководствуясь пунктом 1 части 8 статьи 44 ФЗ от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «АСС» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 27.07.2015г. о привлечении в качестве ответчика по делу № 35 ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» (территория ТЭЦ-1, Алтайский край, г. Бийск, 659336) привлечено к рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (в качестве ответчика).

С учетом того, что местоположение лиц привлеченных в качестве ответчиков по данному делу находится в разных субъектах Российской Федерации, полномочия по рассмотрению вышеуказанного дела о нарушении антимонопольного законодательства возложены на Новосибирское УФАС письмом ФАС России (исх. № АД/42034/15 от 13.08.2015г.).

Организатор закупки АО «АСС» сообщило Новосибирскому УФАС России (вх. №395 от 05.06.2015) следующее.

Документация о закупке по процедуре №1313083 размещена на ЭЦП «Фабрикант» и Единой информационной системе (извещение №31502169900), доступна без взимания платы для ознакомления неограниченному кругу лиц (Далее – Документация о закупке).

Согласно документации о закупке продукция по позиции №15 определена по условному диаметру и ГОСТу:

«Кран шаровой Naval, под приварку, Ду300 ГОСТ 12.2.063-81, серии 284».

При этом Документация о закупке в явном виде допускает возможность предложения замен, аналогов.

Так, ООО «Алтайская деловая компания» для участия в запросе предложений №1313083 подала коммерческое предложение, в котором по позиции №15 предложила аналог, а именно:

«Кран шаровой LD под приварку Ду 300 Ру16 ГОСТ 12.2.063-81».

Предложенный аналог был согласован Заказчиком (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит»), в соответствии с документацией о закупке заявка была допущена к участию в запросе предложений №1313083.

Заявка ООО «Алтайская деловая компания» была рассмотрена наряду с другими и в соответствии с заявленными в Документации о закупке критериями и порядком оценки и сопоставления заявок была признана лучшей.

Компания ООО «Инженерные сети» для участия в рассматриваемом запросе предложений подала коммерческое предложение, в котором по позиции №15 предложила также аналог: Балломакс КШТ 61.102.300 кран шаровой с/с Ду300 Ру25 с редуктором».

Предложенный аналог был также согласован Заказчиком (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит»), в соответствии с Документацией о закупке заявка была допущена к участию в запросе предложений №1313083.

Требование к номинальному давлению рассматриваемых шаровых кранов не являлось принципиальным параметром; и Ру25, и Ру16 для Ду300 полностью удовлетворяет потребностям Заказчика процедуры и не противоречит условиям эксплуатации элемента тепловой сети, планируемого к установке указанных кранов.

Данный факт подтверждается и тем, что данный параметр (Ру) не был первоначально указан в документации о закупке.

По причине вышеизложенного краны шаровые Ду 300 Ру16 и Ду300 Ру 25 рассматриваются, как аналогичные по первично заявленным характеристикам, а именно, по условному диаметру, ГОСТу, способу монтажа и эксплуатации.

Дополнительно письмом вх. №6633 от 20.07.2015 ОАО «АСС» сообщило Новосибирскому УФАС России следующее.

В рамках агентского договора №75 от 30.12.2014 г. ОАО «АСС», действуя в интересах ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит», проводило конкурентную процедуру открытого запроса предложений №1313083, (31502169900 на сайте zakupki.gov.ru): на поставку «Краны шаровые Naval».

Документация о закупке по процедуре №1313083 размещена на ЭТП «Фабрикант» и в Единой информационной системе (извещение №31502169900), доступна без взимания платы для ознакомления неограниченному кругу лиц (далее - Документация о закупке).

Согласно Документации о закупке продукция по позиции №15 определена по условному диаметру и ГОСТу: «Кран шаровой Naval», под приварку, Ду300 ГОСТ 12.2.063-81. серии 284».

При этом, Документация о закупке в явном виде допускает возможность

предложения замен, аналогов.

Так компания ООО «Алтайская деловая компания» для участия в запросе предложений №1313083 подала коммерческое предложение, в котором по позиции №15 предложила аналог, а именно: «Кран шаровой LD под приварку Ду300 Ру16 ГОСТ 12.2.063-8 J».

Предложенный аналог был согласован Заказчиком (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит»), в соответствии с Документацией о закупке заявка была допущена к участию в запросе предложений №1313083.

Заявка ООО «Алтайская деловая компания» была рассмотрена на ряду с другими и в соответствии с заявленными в Документации о закупке критериями и порядком оценки и сопоставления заявок была признана лучшей.

Компания ООО «Инженерные сети» для участия в рассматриваемом запросе предложений подала коммерческое предложение, в котором по позиции №15 предложила также аналог: «Балломакс КШТ 61.102.300 кран шаровой с/с Ду300 Ру 25 с редуктором».

Предложенный аналог был также согласован заказчиком (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит») и в соответствии с Документацией о закупке заявка была допущена к участию в запросе предложений №1313083.

Требование к номинальному давлению рассматриваемых шаровых кранов не являлось принципиальным параметром; и Ру25 и Ру 16 для ДУ300 полностью удовлетворяет потребностям Заказчика (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит») и не противоречит условиям эксплуатации элемента тепловой сети, планируемого к установки указанных кранов.

Данный факт подтверждается и тем, что данный параметр (Ру) не был заявлен в документации о закупке в качестве критерия.

По причине вышеизложенного краны шаровые Ду300 Ру16 и Ду300 Ру25 рассматривались как аналогичные по первично заявленным характеристикам, а именно по условному диаметру, ГОСТу, способу монтажа и эксплуатации.

Доводы о некорректном разъяснении документации Организатором (ОАО «АСС»), в рамках конкурентной процедуры открытого запроса предложений №1313083, организатор торгов считает несостоятельными исходя из следующего.

Отношения ОАО «АСС» и ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» урегулированы Агентским договором №75 от 30.12.2014 г., в котором ОАО «АСС» выступает в качестве Агента.

В соответствии с названным Договором Принципал (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит») подает Агенту (ОАО «АСС») поручения, на основании которых Агент организует и проводит конкурентные процедуры. Права на результаты конкурентных процедур принадлежат Принципалу.

В соответствии с п. 2.4.2. Договора №75 от 30.12.2014 г., Принципал (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит») обязан отправлять Агенту (ОАО «АСС») в срок, указанный в запросе Агента разъяснения на вопрос участника, касающийся

сведений технического характера, содержащиеся в документации о закупке.

В рамках конкурентной процедуры открытого запроса предложений №1313083, 07.04.2015 г. ОАО «АСС» направило ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» вопрос участника, ООО «Инженерные сети» следующего содержания: «кран ДУ300 нужен Ру16 или Ру25? (в серии 284 есть оба давления)».

08.04.2015 г. ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» направило ОАО «АСС» ответ: «Необходимо поставить Д 300 Ру25».

ОАО «АСС», выступая Агентом (Организатором) конкурентных процедур, выполняет функцию посредника между Принципалом (Заказчиком, ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит») и 3-ми лицами (участниками конкурентной процедуры), юридические последствия возникают у Принципала (Заказчика, ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит»).

ОАО «АСС» считает претензии ООО «Инженерные сети» необоснованными, а АО «АСС» ненадлежащим ответчиком.

08.07.2015 зарегистрирована новая редакция устава Общества, в соответствии с которой полное фирменное наименование – Акционерное общество «Агентство специального снабжения»; сокращенное фирменное наименование – АО «АСС».

На момент рассмотрения дела, АО «АСС» также представила следующие дополнения (вх.№ 8530э от 15.09.2015г.).

Между АО «АСС» и ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» заключен Агентский договор №75 от 30.12.2014 на организацию и проведение конкурентных процедур, в котором АО «АСС» выступает в качестве Агента, ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» - Принципал.

В соответствии с названным Договором (и. 4.1. раздела 4) «Агент оказывает услуги на основании и в соответствии с принятыми Поручениями Принципала».

Так ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» было подано поручение №58/15 БЭТТ от 24.03.2015 на закупку кранов, в поданном поручении напротив поля «Допустимость замен, аналогов» указано - да.

На основании поданного поручения АО «АСС» было подготовлено Извещение. Документация о закупке, предусматривающая возможность предложения замен/аналогов.

Информация о проведении процедуры была размещена на ЭТП «Фабрикант» и в Единой информационной системе.

В связи с тем, что Поручение касалось организации конкурентной процедуры на закупку товара с возможностью подачи альтернативных предложений (замен-аналогов) АО «АСС» была запрошена и получена от ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» техническая экспертиза предложенных участниками товаров (в соответствии с п. 5.9 Приложения №1 к Агентскому договору - Положение о порядке взаимодействия Агента и Принципала).

Согласно полученной технической экспертизе предложения 6-ти участников, в том

числе ООО «Алтайская деловая компания» и ООО «Инженерные сети» были согласованы (Письмо от ОАО «БискэнергоТеплоТранзит» №649 от 16.04.2015).

Специалистами АО «АСС» (в соответствии с п. 5.12 Приложения к Агентскому договору- Положение о порядке взаимодействия агента и принципала) была проведена проверка представленных участниками сведений и документов на соответствие требований документации о закупке, после чего были произведены оценка и сопоставление заявок.

АО «БийскэнергоТеплоТранзит» представило следующие возражения по существу рассматриваемого дела (вх.№ 4863э от 10.09.2015г).

Между АО «БийскэнергоТеплоТранзит» (Принципал) и АО «Агентство специального снабжения» (Агент) заключен агентский договор №75 от 30.12.2014 (далее - Агентский договор) (копия находится в материалах дела). Согласно п. 1.1 -1.3 Агентского договора Агент обязуется в соответствии с поручениями Принципала, от своего имени, но за счет Принципала, осуществлять юридические и фактические действия по организации и проведению конкурентных процедур по выбору поставщиков товаров, работ, услуг.

Права на результаты конкурентных процедур принадлежат Принципалу. Объем, содержание и сроки оказания услуг Агента определяются Агентским договором и поручениями Принципала.

В соответствии с п. 4.1 Агентского договора ОАО «Агентство специального снабжения» по поручению ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» провело закупку единым лотом «Краны шаровые Naval», в состав которого включен Кран шаровый Naval под приварку Ду300 ГОСТ 12.2.063-81 серии 284. Извещением №31502169900 инициирована закупочная процедура запроса предложений (опубликована на Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц - 25.03.2015) на ЭТП Фабрикант.ру с размещением извещения о проведении торговой процедуры «Запрос предложений покупателя №1313083».

В закупочной документации участникам закупочной процедуры по данному лоту была предоставлена возможность замены кранов шаровых Naval на их аналоги (чем и воспользовались некоторые участники). Необходимо отметить, что требование к номинальному давлению кранов шаровых Naval (их аналогов) не являлось для АО «БийскэнергоТеплоТранзит» принципиальным, поэтому данный критерий не отражен в закупочной документации.

В апреле 2015 (07:04.2015) от участника закупочной процедуры поступил вопрос к организатору - Агенту (посредством размещения его на сайте ЭТП Фабрикант.ру с размещением разъяснения на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц в открытом для других участников доступе): «Добрый день! Подскажите пожалуйста кран Ду нужен Ру 16 или Ру25 (в серии 284 есть оба давления)? Заранее спасибо!».

08.04.2015 со стороны организатора торгов (с учетом позиции Принципала по данному вопросу) был дан ответ: «Необходимо поставить Ду300 Ру25».

В ч. 1 статьи 17 Федерального закона №135-ФЗ о защите конкуренции указано, что

при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: - создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Однако, данный организатором - Агентом ответ не мог привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, так как разъяснения по вопросу находились в открытом доступе для всех участников, и не обязывал участника (иных участников) закупочной процедуры к поставке именно Ду300 Ру25, в противном случае, это привело бы к нарушению условия закупочной процедуры о замене (предоставления аналога) участниками.

При проведении Агентом запроса предложений по лоту №58/15 БЭТТ (ЗПП №1313083) были получены заявки от следующих участников: ООО «Алтайская деловая компания», ООО «Инженерные сети», ООО «Приборы учета Сибирь», ООО «Региональные снабжающий холдинг», ООО «СТК», ООО ТД «УЗТА-Сиб».

Со стороны Принципала в соответствии с пп. 2.4.4. п. 2.4 Агентского договора проведена техническая экспертиза всех заявок и дано заключение о содержании заявок на соответствие заявленным техническим характеристикам (в том числе по предоставленным участниками аналогам), условиям оплаты и срока поставки (копия Технического заключения по лоту №58/15 БЭТТ находится в материалах дела).

Оценку и сопоставление заявок на участие по установленным критериям или иным предусмотренным поручением от Принципала, дает Агент (пп.2.2.8 п. 2.2 Агентского договора). В соответствии с 1.1 Приложения №5 Агентского договора «Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие» допущенные комплектные заявки участников конкурентной процедуры прошли оценку и сопоставление по интегральной оценке приведенной стоимости и степени риска. Пунктом 1.6 Приложения №5 Агентского договора «Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие» лучшим признается заявка на участие, набравшая 100 баллов.

Согласно пп. 2.2.10 п. 2.2 Агентского договора Агентом по итогам проведенной конкурентной процедуры и оценке заявок участников оформлен Протокол №847 от 20.04.2015г. открытого запроса предложений по поручению №58/15 БЭТТ от 24.03.2015 для ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» - лучшим признано предложение ООО «Алтайская деловая компания» (копия Протокола находится в материалах дела).

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

ОАО «АСС» объявлен открытый запрос предложений на поставку кранов шаровых. Среди прочих заказчику ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» требовался Кран шаровой Naval, под приварку, Ду300 ГОСТ 12.2.063-81, серии 284 в количестве 2шт. Документация допускает поставку аналогов.

Закупочной документацией установлен порядок предоставления разъяснения по

запросу. Согласно п. 1.1. данного Порядка с целью соблюдения принципов открытости и прозрачности закупки любой участник конкурентной процедуры или иное заинтересованное лицо вправе направить на ЭЦП «Фабрикант» запрос разъяснений только организатору процедуры.

Направление запросов разъяснений, а также предоставление разъяснений организатором процедуры осуществляется только с использованием функционала ЭТП «Фабрикант». Тексты запросов и разъяснений доступны для чтения всем пользователям ЭТП «Фабрикант».

07.04.2015 заявитель обратился для разъяснения предмета поставки, в частности, уточнения спецификации Ру16 либо Ру25, на что получил ответ, что необходимо поставить Ду300Ру25, что подтверждается скриншотом страниц сайта www.fabrikant.ru. Данные обстоятельства подтверждены представителями АО «АСС» и ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит».

ООО «Инженерные сети» в своей заявке предложило среди прочих товаров Балломас КШТ 61.102.300 кран шаровой с/с Ду 300 Ру 25 с редуктором стоимостью 141 335, 19 р за ед., 282 670 руб. за 2 ед.

ООО «Алтайская деловая компания» предложила в своей заявке кран шаровой LD под приварку, Ду 300 Ру16 ГОСТ 12.2. 063-81 стоимостью 64 629,25 р за ед., 129 258, 5 р. За 2 ед.

Лучшим признано предложение ООО «Алтайская деловая компания».

Итоговая стоимость предложения составила 335 500 руб.

По результатам закупки 18.05.2015 заключен договор № 52204056968150000410000. Срок исполнения договора с 18.05.2015 по 31.12.2015.

Согласно п. 1.1. Агентского договора №75 от 30.12.2014 ОАО «АСС» (агент) обязуется по поручению Принципала (ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит») осуществлять юридические и фактические действия по организации и проведению Конкурсных процедур по выбору поставщиков товаров, работ, услуг.

Агент обязуется организовать проверку поступивших заявок на участие на соответствие требованиям документации о закупке (кроме сведений технического характера) (п. 2.2.6 Договора).

Обязанность направить агенту разъяснение на вопрос участника, касающийся сведений технического характера лежит на принципале (п.2.4.2 договора).

Согласно п. 2.4.4 Договора Принципал обязуется проводить техническую экспертизу заявок участников по запросу Агента и в срок, указанный в запросе, представить Агенту заключение по ее результатам. Техническая экспертиза считается проведенной надлежащим образом, если в заключении указано о соответствии заявки на участие требованиям документации о закупке (технического задания, проекта), либо указано каким пунктам документации не соответствует заявка на участие и в чем конкретно заключается несоответствие.

Таким образом, разъяснение технических требований к предмету закупки и

рассмотрение заявок на предмет соответствия сведениям технического характера относится к обязанности ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит».

Следовательно, АО «АСС» не может являться ответчиком по данному делу, так как у него отсутствовали полномочия по разъяснению технических требований к предмету закупки и рассмотрения заявок на предмет соответствия сведениям технического характера.

Согласно представленному АО «АСС» поручению ID 30722 ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» разъяснение по запросу заявителя о том, что необходимо поставить Ду300 Ру25, давалось специалистами Заказчика.

Таким образом, ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» дало разъяснение ООО «Инженерные сети» о том, что необходимо поставить Кран шаровой Ду300Ру25, при этом, признало победителем ООО «Алтайская деловая компания», предложившее иной товар: кран шаровой LD под приварку, Ду 300 Ру16, чем поставило победившую в торгах в преимущественные условия по сравнению с заявителем, создало неравные условия участникам торговых процедур, тем самым привело к ограничению конкуренции между ООО «Инженерные сети» и ООО «Алтайская деловая компания».

При предоставлении заявителю достоверных разъяснений цена предложения заявителя могла бы быть ниже и ООО «Инженерные сети» могло бы стать победителем закупки. Кроме того, краны Ру16 и Ру25 не являются аналогами в техническом плане, не взаимозаменяемы по своим техническим характеристикам.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 ФЗ «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, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» допущено нарушение п. 2 ч. 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Дело в отношении ОАО «АСС» прекратить, в связи с отсутствием в действиях данного юридического лица нарушения антимонопольного законодательства.
2. Признать ОАО «БийскэнергоТеплоТранзит» нарушившим ч. 1 ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».
3. Обратиться в Арбитражный суд Новосибирской области.
4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

