

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ

№8-01/185

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 10 октября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 12 октября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

при участии от:

ПАО «РАО Энергетические системы Востока» - <...> по доверенности от 12.09.2016 №1061, <...> по доверенности от 29.09.2016 №1076,

ООО «ТехноНиколь» - заявило ходатайство о рассмотрении дела без участия его представителя,

ОАО «Фирма Энергозащита» - заявило ходатайство о рассмотрении дела без участия его представителя,

ООО «ТД «ТСК-групп» - уведомлено надлежащим образом, явку своего представителя не обеспечило,

рассмотрев дело № 8-01/185, возбужденное в отношении ПАО «РАО Энергетические системы Востока» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

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.

Приказом Хабаровского УФАС России от 12.09.2016 №895 возбуждено дело №8-01/185 по признакам нарушения ПАО «РАО ЭС Востока» антимонопольного законодательства.

Как следует из пояснений ООО «Техно-Николь», обществом представлены необходимые документы в составе заявки на участие в закупке.

Согласно пояснениям ОАО «Фирма Энергозащита», обществу в период проведения отборочной стадии запросы от организатора закупки не направлялись, не сообщалось ни о выявленных несоответствиях его заявки, ни о полноте представленных документов, его заявка признана несоответствующей и отклонена. Общество допускает, что при проведении закупки участникам закупки были созданы неравные условия.

В заседании комиссии представители ПАО «РАО Энергетические системы Востока» пояснили, что запрос о разъяснении заявки обществу не направлялся в связи с тем, что письмо о подаче оферты на участие в закупке и все приложенные к нему документы подписаны ОАО «Фирма Энергозащита», между тем на ЭТП заявка подана ООО «Фирма Энергозащита». Согласно пункту 1.3.1 документации о закупке в отношении открытого запроса предложений для участия в закупке участники должны быть зарегистрированы в системе b2b esv в качестве полноправных участников данной системы. Как следует из пункта 1.3.2 документации о закупке участники закупки должны подать свои заявки в электронном виде через систему b2b esv. Таким образом, участником запроса предложений является именно то лицо, которое зарегистрировано на ЭТП и которое разместило под своей учетной записью заявку. Следовательно, участником запроса предложений выступило общество с ограниченной ответственностью «Фирма Энергозащита», акционерное общество «Фирма Энергозащита» заявку на участие в закупке не подавало.

Комиссия, заслушав представителей ответчика, рассмотрев материалы дела №8-01/185, пришла к следующим выводам.

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 содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; 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 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 наличия 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.

Допуская заявки ООО «ТД «ТСК-групп» и ООО УТС «ТехноНиколь» в отсутствие полного комплекта документов, требуемых в составе заявки, обществам созданы равные условия участия в закупке, что не привело к ограничению конкуренции.

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. «б» закупочной документации.

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.

Раздел 1.3 документации запроса предложений содержит особые положения в связи с проведением запроса предложений через систему b2b-esv, в соответствии с которым для участия в запросе предложений участники должны быть зарегистрированы в системе b2b-esv в качестве полноправных участников данной системы, то есть должны заключить соответствующий договор с оператором системы, заявки подаются в электронном виде через систему b2b-esv в соответствии с подразделом 2.6 документации о закупке. Правила проведения запроса предложений через систему b2b-esv определяются регламентом ее работы и соглашением участника запроса предложений с оператором данной системы.

Из представленных ответчиком доказательств следует, что заявка и документы ОАО «Фирма Энергозащита» поданы зарегистрированным в системе b2b-esv ООО «Фирма Энергозащита».

В данной связи, несмотря на иные недостатки в заявке общества, комиссия соглашается с ответчиком, что возникшая неясность о том, от кого же исходит заявка, является существенным основанием для отклонения такой заявки.

В силу пункта 2 части 1 и части 2 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьями 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 8-01/185 прекратить в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях ПАО «РАО ЭС Востока» нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.