

РЕШЕНИЕ

по делу № 3-09/10-2015

20.04.2015

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «8» апреля 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «20» апреля 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия) в составе:

<...>;

- при участии:

со стороны общества с ограниченной ответственностью «Строитель»:

<...>;

со стороны общества с ограниченной ответственностью «Промэнергосервис»:

<...>;

со стороны закрытого акционерного общества «Пензенская Горэлектросеть»:

<...>;

<...>;

<...>;

рассмотрев дело № 3-09/10-2015 от 24.02.2015 по признакам нарушения ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» (ул. Московская, д.82-в, г. Пенза, 440629) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступили заявления ООО «Строитель» (ул. Суворова, д.71, г. Пенза, 440600) и ООО «Промэнергосервис» (ул. Московская, д.64, г. Пенза, 440000) на действия заказчика - ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» при организации и проведении открытых запросов предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по электроснабжению трансформаторной подстанции для многоквартирного жилого дома стр. № 1 в составе микрорайона № 8 жилого района Арбеково (извещения №№ 31401596064, 3140661803).

По результатам рассмотрения заявлений ООО «Строитель» и ООО «Промэнергосервис» приказом Пензенского УФАС от 24.02.2015 № 38 в отношении ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» возбуждено дело № 3-09/10-2015 по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии представитель ООО «Промэнергосервис» пояснил, что по результатам проведения открытого запроса предложений в электронной форме № 31401596064 необоснованно не заключен договор с ООО «Промэнергосервис», признанным победителем данных закупок, и повторно объявлен аналогичный запрос предложений (извещение № 3140661803).

На заседании Комиссии представитель ООО «Строитель» указал, что при проведении ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» открытого запроса предложений № 3140661803 заявка общества необоснованно отклонена как несоответствующая требованиям документации, а именно, наличие опыта аналогичных работ менее 1 года. Также дополнено, что по результатам открытого запроса предложений проведена непредусмотренная действующим законодательством РФ процедура закрытого запроса цен.

На заседании Комиссии представители ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» указали, что в соответствии с нормами Гражданского кодекса РФ и Положением о закупках общества открытый запрос предложений не является процедурой публичной оферты, заказчик вправе в любой момент может прекратить процедуру данных закупок. Дополнили, что заявка ООО «Строитель» отклонена по причине несоответствия участника закупки требованию документации о наличии опыта аналогичных услуг не менее 1 года. Также пояснили, что Положение о закупках предусматривает возможность проведения закрытой процедуры по результатам открытой процедуры, проводимой постоянно.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссией установлено следующее.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» и содержащим требования к закупке, является Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ЗАО «Пензенская Горэлектросеть», утвержденное решением Наблюдательного Совета ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» (протокол от 06.06.2013 № 17) (далее – Положение о закупках).

Согласно пункту 1.1.1. Положения о закупках данное положение распространяется на закупки любых товаров, работ и услуг для нужд и за счет средств ЗАО «Пензенская Горэлектросеть», за исключением закупок, планируемая стоимость каждой из которых не превышает 500 000 рублей с НДС, а в случае, если годовая выручка Общества по данным бухгалтерской отчетности Общества за отчетный финансовый год составляет пять миллиардов рублей и менее – 100 000 рублей с НДС.

В соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках), Положением о закупках приказом генерального директора ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» от 31.10.2012 № 176-П (с последующими изменениями) утверждена постоянно действующая закупочная комиссия.

Как следует из представленных документов 13.10.2014 ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» в сети Интернет на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, размещено извещение № 31401596064 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение

работ по электроснабжение трансформаторной подстанции для многоквартирного жилого дома стр. № 1 в составе микрорайона № 8 жилого района Арбеково» с приложением соответствующей документации.

Пунктом 22 «Оценочная стадия» Документации предусмотрено, что единственным критерием является цена предложения.

Согласно извещению № 31401596064 дата и время окончания подачи заявок – 23.10.2014 в 16-00.

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии по оценке предложений и выбору победителя открытого запроса предложений от 28.10.2014 № 147 ЗП-ПГЭС на участие в открытом запросе предложений было подано 6 заявок: ООО «ПЭТК», ООО «Строитель», ООО «Электриксервис», ООО «Промэнергосервис», ООО ПКП «Развитие», ООО «ПрофСтройКонсалт».

Несоответствующими условиям открытого запроса предложений признаны предложения ООО «Электриксервис» и ООО «Строитель».

По результатам ранжирования предложений победителем открытого запроса предложений № 31401596064 признано ООО «Промэнергосервис», заявка которого содержит наименьшее ценовое предложение – 4 772 511,18 рублей.

Согласно пункту 6 резолютивной части протокола от 28.10.2014 № 147 ЗП-ПГЭС закупочной комиссией было принято решение о заключении заказчиком с ООО «Промэнергосервис» договора в течении 10 календарных дней после подписания протокола.

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» с победителем открытого запроса предложений №31401596064 договор заключен не был.

Вместе с тем, 05.11.2014 ЗАО «Пензенская горэлектросеть» в сети Интернет на официальном сайте www.zakupki.gov.ru. размещено извещение № 3140661803 с аналогичным предметом закупки – на право заключения договора на выполнение работ по электроснабжению трансформаторной подстанции для многоквартирного жилого дома стр. № 1 в составе микрорайона № 8 жилого района Арбеково и соответствующая документация.

Дата и время окончания подачи заявок – 11.11.2014 в 16-00.

В соответствии с протоколом заседания Закупочной комиссии по оценке предложений от 18.11.2014 № 1573П-ПГЭС на участие в закупке № 3140661803 подано 4 предложения: ООО «Промэнергосервис», ООО «Строитель», ООО «Электриксервис», ООО ПКП «Развитие».

Заявка ООО «Строитель» отклонена как несоответствующая требованиям документации, а именно, участник данного запроса имеет опыт аналогичных работ менее 1 года. Иные заявки признаны соответствующими условиям открытого запроса предложений.

Согласно резолютивной части протокола от 18.11.2014 № 1573П-ПГЭС Закупочной комиссией принято решение:

1. признать открытый запрос предложений № 3140661803 несостоявшимся на основании пункта 25 документации;
2. провести процедуру закрытого запроса цен между участниками, чьи заявки признаны удовлетворяющими по существу условиям документации и приняты к дальнейшему рассмотрению;
3. известить участников о проведении закрытого запроса цен в течение 3 дней после подписания данного протокола.

ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» в адрес ООО «Промэнергосервис», ООО «Электриксервис», ООО ПКП «Развитие» были направлены письма от 19.11.2014 №№ 6/4603, 6/4604, 6/4605, в которых сообщалось о принятии заявок к дальнейшему рассмотрению и допуске к закрытому запросу цен, который состоится 21.11.2014. Также указано, что заявки принимаются до 8 часов 30 минут с приложением соответствующих документов.

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии по выбору победителя от 25.11.2014 № 164 ЗЗЦ-ПГЭС в ходе проведения закрытого запроса цен получено 3 заявки: ООО «Промэнергосервис», ООО «Электриксервис», ООО ПКП «Развитие».

По результатам оценки поданных предложений победителем закрытого запроса цен признано ООО «Электриксервис», заявка которого содержала наименьшее ценовое предложение – 3 714 038 рублей.

Между ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» и ООО «Электриксервис» заключен договор подряда от 4 декабря 2014 года № Ю-14/923.

В соответствии с частями 1, 2 Закона о закупках положение о закупках представляет собой принятый заказчиком в соответствии с [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, данным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, правовой акт, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В соответствии с примечанием к пункту 8.4.1. Положения о закупках «при проведении запроса предложений, конкурентных переговоров участник, представивший наилучшее предложение, получает право на заключение договора, но у Заказчика (Организатора закупки) нет обязанности это делать (возможен отказ от закупки и заключения договора с победителем)».

Пунктом 25 извещений № 31401596064 и № 3140661803 установлено, что «настоящий запрос предложений не является офертой или публичной офертой Заказчика,

процедура запроса предложений не является процедурой проведения Конкурса. Заказчик имеет право отказаться от всех полученных предложений по любой причине или прекратить процедуру запроса предложений в любой момент, не неся при этом никакой ответственности перед поставщиками».

Согласно пункту 9.4.1. Положения о закупках в зависимости от возможного круга участников запрос цен может быть открытым или закрытым.

Пунктом 11.2.1.2 Положения о закупках предусмотрено, что «закрытая процедура проводится по результатам открытой процедуры при закупках постоянно (длительно, регулярно) продукции (пример, проведение закрытого запроса цен по результатам открытых конкурентных переговоров)».

Таким образом, не заключение ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» договора подряда с победителем открытого запроса предложений № 31401596064 – ООО «Промэнергосервис», а также прекращение открытого запроса предложений № 3140661803 и проведение закрытого запроса цен не противоречит требованиям законодательства о закупках и соответствующих закупочных документаций.

Вместе с тем, при рассмотрении настоящего дела Комиссией антимонопольного органа установлено следующее.

В пункте 11 «Требования к участникам» закупочных документаций о проведении открытых запросов предложений № 31401596064 и № 3140661803 (далее – Закупочные документации), в том числе, установлено, что участник открытого запроса предложений должен обладать необходимыми профессиональными знаниями и опытом выполнения аналогичных услуг не менее 1 года, иметь ресурсные возможности (финансовые, материально-технические, производственные трудовые).

Согласно пункту 26 Закупочных документаций к ценовой заявке необходимо приложить справку о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров, справку о материально-технических ресурсах, справку о кадровых ресурсах (формы №№ 4, 5, 6 - приложение к закупочным документациям).

В соответствии с абзацем 2 пункта 21.1. Закупочных документаций в рамках отборочной стадии Комиссия проверяет соответствие участников требованиям, предъявляемым к ним данной документацией.

Согласно абзацу 2 пункта 20.1.2 Закупочных документаций по результатам проведения отборочной стадии Комиссия вправе отклонить Предложения, которые поданы участниками, которые не отвечают требованиям настоящей документации.

Из анализа положений Закупочных документаций и форм №№ 4, 5, 6 указанных справок невозможно определить порядок оценки Закупочной комиссией участников в целях допуска к участию в закупке на наличие необходимых профессиональных знаний, опыта выполнения аналогичных услуг не менее 1 года, а также ресурсных возможностей (финансовые, материально-технические, производственные трудовые).

Представленные ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» доводы, о том, что указанные требования к участникам закупки установлены в соответствии с пунктом 8.6.1

Положения документации, согласно которому общество ориентируется на работу с правоспособными и квалифицированными контрагентами, имеющими деловую репутацию опровергаются следующим.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках, предусмотрены принципы, которыми заказчиком необходимо руководствоваться при закупке товаров, работ, услуг, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Указанные принципы содержатся в подпунктах b) и d) пункта 3.1. Положения о закупках и являются одними из основных принципов осуществления закупки ЗАО «Пензенская Горэлектросеть».

Установление в Закупочных документах рассматриваемого требования к опыту участника закупки привело к созданию преимущественных условий участия в закупках хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке более 1 года, а также к ограничению круга потенциальных участников закупки, существующих на данном товарном рынке менее 1 года.

Так, в соответствии с протоколом заседания Закупочной комиссии от 18.11.2014 № 1573П-ПГЭС заявка ООО «Строитель» отклонена как несоответствующая требованиям документации (п.11), а именно, участник данного запроса имеет опыт аналогичных работ менее 1 года.

Кроме того, указание в требованиях к участнику закупки - обладание необходимыми профессиональными знаниями, наличие ресурсных возможностей и отсутствие порядка оценки по данным критериям приводит (может привести) к субъективной оценке Закупочной комиссией участников закупки и возможному отклонению участников закупки.

В понятии пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, исходя из имеющихся в материалах дела документов и информации, установление ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» к участникам закупки на стадии допуска к участию в открытых запросах предложений № 31401596064 и № 3140661803 требований – обладание необходимыми

профессиональными знаниями, опытом выполнения аналогичных услуг не менее 1 года, наличие ресурсных возможностей (финансовых, материально-технических, производственных трудовых) привело (могло привести) к сокращению круга потенциальных участников закупок, в том числе, привело к невозможности ООО «Строитель» принять участие в закрытом запросе цен.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, Комиссия единогласно пришла к выводу, что установление ЗАО «Пензенская Горэлектросеть» к участникам закупки открытых запросах предложений № 31401596064 и № 3140661803 требований – обладание необходимыми профессиональными знаниями, опытом выполнения аналогичных услуг не менее 1 года, наличие ресурсных возможностей (финансовых, материально-технических, производственных трудовых), которые приводят или могут привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции на товарном рынке выполнения работ по электроснабжению трансформаторной подстанции многоквартирного жилого дома, является нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать закрытое акционерное общество «Пензенская Горэлектросеть» нарушившим части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в результате установления к участникам закупки требований, ограничивающих доступ хозяйствующих субъектов к участию в открытых запросах предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по электроснабжению трансформаторной подстанции для многоквартирного жилого дома стр. № 1 в составе микрорайона № 8 жилого района Арбеково» (извещения №№ 31401596064, 3140661803), что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. Выдать закрытому акционерному обществу «Пензенская Горэлектросеть» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.