

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 1-00-117/00-02-14

г.Москва

Резолютивная часть решения оглашена 07.10.2014

В полном объеме решение изготовлено 21.10.2014

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...>

рассмотрев дело №1-00-117/00-02-14 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Ремонтно-эксплуатационное управление» (далее — ОАО «РЭУ») (125284, г.Москва, ул.Поликарпова, д.21, корп.2) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела послужило обращение Главной военной прокуратуры от 02.08.2013 №2/1-242/13/12923 по вопросу проведения проверки исполнения ОАО «РЭУ» законодательства о размещении заказа для федеральных государственных нужд при проведении конкурсов на право заключения договоров на поставку жидкого топлива, а также антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее - Обращение).

Кроме этого, Комиссией был изучен Акт проверки Главной военной прокуратуры соблюдения требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении ОАО «РЭУ» открытых одноэтапных конкурсов в электронной форме без квалификационного отбора на поставку жидкого топлива, составленный специалистом Семеновым Р.В. (далее – Акт).

В частности, в Обращении и в копии материалов проверки ОАО «РЭУ», приложенных к Обращению, Главная военная прокуратура сообщила, что в мае 2013 года ОАО «РЭУ» в рамках исполнения государственного контракта с Минобороны России были проведены три конкурса на право заключения договоров на поставку 23 686 тонн котельного топлива, именно:

1. Открытый одноэтапный конкурс в электронной форме без квалификационного

отбора на право заключения договора поставки 6 593 тонн жидкого котельного топлива (марки «ДТ-3») и 2500 тонн жидкого котельного топлива (марки «Мазут флотский Ф-5») на теплогенерирующие объекты, расположенные в районах Крайнего Севера, Сибири и Дальнего Востока в навигацию 2013 года №ЭОК 03-13/1- Лот №1, №ОЭК 03-13/1- Лот №2, №ЭОК 03-13/1- Лот №3 (реестровый номер <...>) (далее - Конкурс №31300246050).

Согласно протоколам вскрытия конвертов по всем трем лотам Конкурса №31300246050 поданы заявки ООО «МХ-Трейдинг» и ООО «Корпорация Транснефтепродукт». Согласно указанным протоколам ООО «МХ-Трейдинг» и ООО «Корпорация Транснефтепродукт» обязаны представить оригиналы заявочных материалов в адрес ОАО «РЭУ» в срок до 12:00 17.05.2013.

Из протокола рассмотрения заявок по Конкурсу №31300246050 №ЭОК 03-13/1- Лот №1 от 20.05.2013, протокола рассмотрения заявок по Конкурсу №31300246050 №ЭОК 03-13/2-Лот №2 от 20.05.2013, протокола рассмотрения заявок по Конкурсу №31300246050 №ЭОК 03-13/2-Лот №3 от 20.05.2013 следует, что Конкурс №31300246050 по трем лотам признан несостоявшимся, так как к участию в этом Конкурсе по каждому из трех лотов допущен только один участник – ООО «Корпорация Транснефтьпродукт».

ООО «МХ-Трейдинг» отказано в участие в Конкурсе №31300246050 по трем лотам, в связи с отсутствием оригинала или нотариально заверенной копии выписки из ЕГРЮЛ, а также комплекта документов к банковской гарантии.

По результатам Конкурса №31300246050 между ОАО «РЭУ» и ООО «Корпорация Транснефтепродукт» заключены договоры на поставку жидкого топлива №117/ЮУ от 24.05.2013, №118/ЮУ от 24.05.2013, №119/ЮУ от 24.05.2013.

2. Открытый одноэтапный конкурс в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку 6 616 тонн жидкого котельного топлива (марки «ДТ-3») на теплогенерирующие объекты ОАО «РЭУ», расположенные в районах Крайнего Севера и отдельных гарнизонах Сибири и Дальнего Востока, в навигацию 2013 года №ЭОК 04-13/2 (реестровый номер <...>) (далее – Конкурс №31300246051).

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов по Конкурсу №31300246051 на участие в конкурсе поданы заявки ООО «МХ-Трейдинг», ООО «Корпорация Транснефтепродукт» и ООО «Виктайм».

Согласно пункту 9.3 указанного протокола участникам надлежит в срок до 12.00 17.05.2013 представить оригиналы заявочных материалов в адрес ОАО «РЭУ».

Протоколом рассмотрения заявок по Конкурсу №31300246051 №ОЭК 04-13/2 от 20.05.2013 Конкурс №31300246051 признан несостоявшимся, так как к участию в нем был допущен только один участник - ООО «Виктайм». ООО «Корпорация Транснефтепродукт», ООО «МХ-Трейдинг» отказано в участие в Конкурсе. ООО «Транснефтепродукт» отказано по причине не представления оригиналов поданных заявок в указанный срок. ООО «МХ-Трейдинг» было отказано в связи с отсутствием оригинала или нотариально заверенной копии выписки из ЕГРЮЛ, а также комплекта документов к банковской гарантии.

По результатам Конкурса №31300246051 между ОАО «РЭУ» и ООО «Виктайм» заключен договор на поставку жидкого топлива №120/ЮУ от 24.05.2013.

3. Открытый одноэтапный конкурс в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку 1 588 тонн жидкого котельного топлива (марки «ДТ-3») и 6 389 тонн жидкого котельного топлива (марки «ДТ-А») на теплогенерирующие объекты ОАО «РЭУ», расположенные в районах Крайнего Севера и отдельных гарнизонах Сибири и Дальнего Востока, в навигацию 2013 года № ОЭК 05-13/1- Лот №1, №ОЭК 05-13/1-Лот №2 (реестровый номер <...> (далее – Конкурс №31300246053).

Согласно протоколам вскрытия конвертов по Конкурсу №31300246053 на участие по каждому из двух лотов поданы заявки ООО «МХ-Трейдинг», ООО «Виктайм».

Оригиналы заявочных материалов в адрес ОАО «РЭУ» также необходимо было представить в срок до 12:00 17.05.2013.

Из протокола рассмотрения заявок по Конкурсу №31300246053 №ОЭК 05-13/2- Лот№1 от 20.05.2013, протокола рассмотрения заявок по Конкурсу №31300246053 №ОЭК 05-13/2-Лот №2 от 20.05.2013 следует, что Конкурс по двум лотам признан несостоявшимся, так как к участию в Конкурсе по двум лотам допущен только один участник – ООО «Виктайм». ООО «МХ-Трейдинг» отказано в участии в Конкурсе №31300246053, в связи с отсутствием аналогичных документов, указанных в протоколах вскрытия конвертов по всем трем лотам Конкурса №31300246050 и в протоколе вскрытия конвертов по Конкурсу №31300246051.

По результатам Конкурса между ОАО «РЭУ» и ООО «Виктайм» заключены договоры на поставку жидкого топлива №121/ЮУ от 24.05.2013, №122/ЮУ от 24.05.2013.

В рамках проведения анализа данного обращения и материалов проверки, ФАС России запросила у ОАО «РЭУ» письмом от 09.09.2013 г. №АК/351621/13 заверенные надлежащим образом копии документов о проведении вышеуказанных конкурсов на поставку котельного топлива.

ОАО «РЭУ», письмом от 30.10.2013 №92762/13, представила запрошенные документы. Комиссия провела анализ запрошенных документов, а также материалов, представленных Главной военной прокуратурой, на соблюдение требований антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках организации утверждают 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.

Закупочная деятельность ОАО «РЭУ» регламентируется Положением о торгово-закупочной деятельности ОАО «РЭУ», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЭУ» от 09.01.2013 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с пунктом 2 статьи 12 Положения о закупке открытые конкурсы проводятся ОАО «РЭУ» преимущественно в электронной форме на электронной торговой площадке, выбранной ОАО «РЭУ». При проведении процедур закупки в

электронной форме, размещение заказа проводится в соответствии с правилами электронной торговой площадки и Положением о закупке.

Согласно пунктам 1 Конкурсных документаций по всем трем проведенным Конкурсам, способом процедуры закупки является именно электронная форма без квалификационного отбора.

Закон о закупках, иные принятые в целях реализации Закона о закупках нормативные правовые акты не определяют, какая процедура может рассматриваться в качестве закупки в электронной форме и не устанавливают требование об обязательном проведении такой закупки на электронной торговой площадке.

Комиссия считает, что в качестве закупки в электронной форме может рассматриваться обмен электронными документами между заказчиком и участниками закупки в соответствии с требованиями, предъявляемыми к определенному способу закупки.

Однако документация о Конкурсах содержит требования о представлении в составе заявок нотариально заверенных копий некоторых документов (в том числе, переводы документов, представленных участником закупки на иностранном языке, лицензия Банка России, удостоверяющая право на выдачу банковских гарантий, установленная в Разделе 13 Информационных карт Конкурсных документаций).

Вместе с тем, пункт 4.4.11. Конкурсных документаций устанавливает право заказчика либо организатора конкурса запросить оригиналы или нотариально заверенные копии документов, указанных в данных Конкурсных документациях только у такого участника процедуры закупки, с которым по итогам закупки заключается договор.

Таким образом, при проведении данных закупок в электронной форме между ОАО «РЭУ» и участниками Конкурсов предполагается осуществлять обмен документами на бумажных носителях, что противоречит природе электронной формы закупок. Более того, данное требование явилось одним из оснований отказа в участии в Конкурсах для ОАО «МХ-Трейдинг» и ОАО «Корпорация Транснефтепродукт».

Комиссия пришла к выводу о том, что вышеуказанное требование, привело к ограничению конкуренции и создало препятствие для участия в данных конкурсах хозяйствующих субъектов, которым представление документов на бумажных носителях не представляется возможным.

Также было установлено, что в составе заявочных материалов лиц, допущенных к участию в Конкурсах, отсутствовали документы, представление которых являлось обязательным в соответствии с требованиями Конкурсных документаций. При этом, иным претендентам, за непредставление аналогичных комплектов документов было отказано в допуске к участию в Конкурсах.

Так, в соответствии со статьей 11 Положения о закупке и пунктом 3.3.1 Конкурсных документаций по каждому из лотов участник Конкурса обязан представить следующие документы:

- Отсканированный оригинал выписки из единого государственного реестра юридических лиц;

- Отсканированный оригинал документа, подтверждающий полномочия лица на подписание заявки на участие в конкурсе от имени участника процедуры закупки;
- Отсканированные оригиналы учредительных документов в действующей редакции;
- Отсканированные оригиналы специальных разрешений (лицензий, допусков, членства в саморегулируемых организациях);
- Отсканированные бухгалтерские балансы и отчеты о прибылях и убытках за последний отчетный год и истекшие месяцы текущего года с отметкой налоговых органов об их принятии;
- Отсканированный оригинал справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций, выданной соответствующими подразделениями ФНС не ранее чем за 60 дней до срока окончания приема заявок на участие в конкурсе;
- Отсканированный оригинал решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством РФ, учредительными документами юридического лица;
- Отсканированный оригинал решения об одобрении или о совершении сделки с заинтересованностью, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством РФ, учредительными документами юридического лица;
- Отсканированные оригиналы документов, подтверждающих соответствие требованиям, установленным на основании поручений Правительства РФ либо нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти

Кроме этого, участник должен представить, в соответствии с пунктом 14.1 и пунктом 27 раздела 5 Информационных карт, являющихся неотъемлемыми частями Конкурсных документаций:

- Копии документов на виды деятельности, связанные с выполнением договоров;
- Справку об опыте выполнения договоров за последние 3 года (2009-2012) с приложениями копий указанных договоров с приложениями, в том числе, спецификациями, а также копиями документов, подтверждающих исполнение данных договоров;
- Документы, подтверждающие соответствие качества, требованиям, действующим на территории РФ: сертификат качества, сертификат соответствия;
- Справку, подтверждающую опыт поставщика в аналогичных поставках до конечных пунктов на сумму не менее суммы данного конкурса, с подтверждением;

- Сведения, подтверждающие наличие заключенных договоров (либо соглашений о намерениях) на закупку, транспортировку, перевалку (хранение) котельного топлива;
- Банковскую гарантию;
- Нотариально заверенную копию лицензии Банка России, удостоверяющую право на выдачу банковских гарантий;
- Нотариально заверенные документы, подтверждающие полномочия подписывающих гарантию должностных лиц (доверенность или копию решения высшего органа управления банка, выписку из протокола собрания акционеров, совета директоров и т.п.)
- Заверенную подписью уполномоченного должностного лица и скрепленную печатью банка копию Устава гаранта, если обеспечение подписывает лицо, уполномоченное решением высшего органа управления банка;
- Заверенную подписью уполномоченного должностного лица и скрепленную печатью банка копию Положения о филиале предполагаемого гаранта, если обеспечение подписывает уполномоченное лицо филиала.

Между тем, Комиссия установила, что у всех участников данных Конкурсов (ООО «МХ-Трейддинг», ООО «Корпорация Транснефтепродукт», ООО «Виктайм») отсутствуют документы, представление которых в составе заявки являлось обязательным условием для участия в вышеперечисленных Конкурсах согласно конкурсным документациям.

В документах ООО «МХ-Трейддинг» по всем трем Конкурсам отсутствуют банковская гарантия, а также все вышеуказанные документы по банковской гарантии и отсканированные бухгалтерские балансы и отчеты о прибылях и убытках за истекшие месяцы текущего года.

В документах ООО «Корпорация Транснефтепродукт» по двум Конкурсам отсутствуют нотариально заверенная копия лицензии Банка России, удостоверяющая право на выдачу банковских гарантий, заверенная подписью уполномоченного должностного лица и скрепленная печатью банка копия Устав гаранта, если обеспечение подписывает лицо, уполномоченное решением высшего органа управления банка, отсканированные бухгалтерские балансы и отчеты о прибылях и убытках за истекшие месяцы текущего года.

В документах ООО «Виктайм» по двум Конкурсам отсутствуют нотариально заверенная копия лицензии Банка России, удостоверяющая право на выдачу банковских гарантий, нотариально заверенные документы, подтверждающие полномочия подписывающих гарантию должностных лиц (доверенность или копию решения высшего органа управления банка, выписку из протокола собрания акционеров, совета директоров и т.п.), заверенная подписью уполномоченного должностного лица и скрепленная печатью банка копия Устав гаранта, если обеспечение подписывает лицо, уполномоченное решением высшего органа управления банка, заверенная подписью уполномоченного должностного лица и скрепленную печатью банка копия Положения о филиале предполагаемого гаранта, если обеспечение подписывает уполномоченное лицо филиала,

отсканированные бухгалтерские балансы и отчеты о прибылях и убытках за истекшие месяцы текущего года.

На заседании по рассмотрению данного дела 07.10.2014, представитель ОАО «РЭУ» подтвердил отсутствие вышеперечисленных документов.

Пункт 4.14.2.3 Конкурсных документаций регламентирует критерии отбора, установленные в соответствии с требованиями данных документаций. Представление документов и заявки, соответствующих Информационным картам Конкурсных документаций, а также банковская гарантия и прилагаемые к ней документы, являются одними из критериев отбора.

Несоблюдение критериев отбора, согласно пункту 4.14.2.4 Конкурсных документаций является основанием для принятия решения об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора и в порядке, которые установлены в Конкурсных документациях.

Комиссия пришла к выводу, что ни одна из представленных заявок для участия в Конкурсах не соответствовала критериям отбора, в связи с чем ОАО «РЭУ» должно было принять решение об отказе в допуске по каждой из представленных заявок хозяйствующих субъектов.

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 создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Таким образом, действия ОАО «РЭУ» при проведении Конкурса №31300246050, Конкурса №31300246051 и Конкурса №31300246053 нарушают требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части необоснованного допуска к участию в проводимых торгах отдельных участников, конкурсные заявки которых не соответствовали требованиям, установленным Конкурсными документациями ОАО «РЭУ» и ограничению круга потенциальных участников проводимых торгов.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Ремонтно-эксплуатационное управление» нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении в мае 2013 года Конкурса №31300246050, Конкурса №31300246051 и Конкурса №31300246053 на право заключения договоров на поставку жидкого котельного топлива, путем необоснованного допуска отдельных участников к участию в проводимых торгах, ограничению круга потенциальных участников торгов.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.