

РЕШЕНИЕ

Дело №81-18.1-2015

06.10.2015 года

город Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – Сапунов Дмитрий Николаевич, заместитель руководителя Ставропольского УФАС России.

Члены Комиссии:

Гритчин Иван Николаевич – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России;

Томиленко Сергей Юрьевич – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

При участии представителя ПАО «ОГК-2» – <.....> (доверенность №Д 2209-15-51 от 01.07.2015 года).

При участии представителя ООО «ППТК» – <.....> (доверенность №071/10 от 01.10.2015 года).

В отсутствие иных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела.

Рассмотрев жалобу АО «Компания Уфаойл» на действия ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» при проведении открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора на поставку продукции: ОЗП №4109 - мазут топочный М-100 для нужд филиала ПАО «ОГК-2» - Красноярская ГРЭС (215NP00741), проводимого в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (извещение №31502667359), руководствуясь пунктами 16, 20, 23 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Ставропольского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба АО «Компания Уфаойл», в том числе по подведомственности из ФАС России, на действия ПАО «ОГК-2» при проведении открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора на поставку продукции: ОЗП №4109 - мазут топочный М-100 для нужд филиала ПАО «ОГК-2» - Красноярская ГРЭС (215NP00741), проводимого в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

(извещение №31502667359).

Заявитель указал, что 15.09.2015 года на странице закупки №31502667359 размещен протокол заседания Комиссии по подведению итогов запросов предложении на определение лучших условия поставки МТР для нужд филиалов ПАО «ОГК-2» №171, в соответствии с которым заявка АО «Уфаойл» отклонена по следующим основаниям:

- в составе заявки участника не представлено гарантийное письмо, подписанное руководителем Организации - Участником запроса предложении, о том, что в случае начала процедуры заключения договора поставки, Поставщик подтверждает оперативное представление информации, на основании Поручения Правительства РФ от 30.12.2012 года №П24-746 о цепочке собственников, включая конечных бенефициаров (на основании экспертного заключения специалистов УКЗ ПАО «ОГК-2»);

- в составе заявки участника документы, определенные пунктом 2.4.2 и разделами 5, 6 документации, представлены не в полном объеме (отсутствует информация о наличии/отсутствии связей, носящих характер аффилированности с лицами, являющимися сотрудниками Организатора);

- в составе заявки участника не представлен действующий договор с биржей.

По мнению заявителя, действия Комиссии не соответствуют нормам Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положения о закупках Заказчика, документации об открытом одноэтапном запросе предложений без проведения предварительного отбора (далее по тексту - Документации), условиям заявки АО «Уфаойл», а также нарушают и ущемляют права заявителя как участника закупки, на основании следующего.

1) Гарантийное письмо об оперативном предоставлении информации о цепочке собственников не было представлено заявителем по причине предоставления нами заказчику информации о цепочке собственников АО «Уфаойл», включая конечных бенефициаров, по форме, установленной заказчиком, в составе заявки на участие в запросе предложений, т.е. указанная информация была представлена заявителем заказчику изначально (на стадии подачи заявки).

2) Справка об отсутствии аффилированности ЗАО «Уфаойл» с сотрудниками ПАО «ОГК-2» была предоставлена в составе заявки.

3) В ходе процедуры подачи заявок заявителем был получен от заказчика о предоставлении дополнительной информации №17279/08-15 от 28.08.2015 года, во исполнение указанного запроса заявитель предоставил разъяснение о том, что в запрашиваемый заказчиком период являлся участником организованных торгов, проводимых на ЗАО «СПбМТСБ» на основании двух договоров, заключенных с Биржей, а также предоставил заказчику оба договора, в т.ч. действующий в настоящее время (договор №04/71 от 23.10.2013 года.).

По мнению заявителя, ПАО «ОГК-2», необоснованно признав заявку АО «Уфаойл» не соответствующей условиям запроса предложений, допустило в отношении заявителя дискриминацию и необоснованное ограничение конкуренции. На

основании вышеизложенного, заявитель просит приостановить торги и проверить законность проведенных торгов.

Данная жалоба в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» принята к рассмотрению, информация о поступлении жалобы размещена на сайте www.stavropol.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы было назначено на 02.10.2015 года на 14 часов 45 минут.

Рассмотрение жалобы было отложено на 06.10.2015 года на 16 часов 00 минут.

Представители ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» возражали против доводов заявителя. Пояснили, что ЗАО «Уфаойл» не было представлено гарантийное письмо, подписанное руководителем организации – участником запроса предложений, о том, что в случае начала процедуры заключения договора поставки поставщик подтверждает оперативное представление информации на основании Поручения Правительства РФ от 30.12.2012 №П24-746 о цепочке собственников, включая конечных бенефициаров; письмо о наличии/отсутствии связей, носящих характер аффилированности с организатором; действующий договор с биржей. На основании пункта 2.22.1 документации ЗАО «Уфаойл» была отклонена.

Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив имеющиеся материалы дела, проведя расследование, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

В соответствии с пунктом 1.2.18 Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «ОГК-2», принятого в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и утвержденного решением Совета директоров ОАО «ОГК-2» от 01.07.2013 года №77, (далее по тексту – Положение) организатором конкурентных закупок (организатором) является ООО «ППТК». В целях реализации данного условия Положения между ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» заключен договор об оказании агентских услуг №27/Аг-24/2009 от 02.02.2009 года, согласно которому ООО «ППТК» является уполномоченным агентом ПАО «ОГК-2».

В соответствии с выданными ПАО «ОГК-2» заданиями на проведение конкурентных закупок в рамках агентского договора ООО «ППТК» (далее – Организатор) 14.08.2015 года объявило о проведении открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора и о проведении открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора №4109 на определение лучших условий на поставку мазута топочного М-100 для нужд филиала ПАО «ОГК-2» - Красноярская ГРЭС-2 (далее по тексту – ОЗП №4109). Информация размещена на сайте www.gazneftorg.ru.

Согласно пункта 1.1.9 документации организатором запроса предложений является ООО «ППТК», при этом все функции, обязанности и права организатора при проведении запросов предложений указаны в Положении и документациях.

В рамках участия в запросе предложений ЗАО «Уфаойл» направило письмо о подаче заявки от 21.08.2015 исх. №3802 (ОЗП №4109).

Вскрытие заявок участников запроса предложений было произведено 24.08.2015 года, о чем свидетельствуют протокол №66227-1.

В соответствии с пунктом 9.8.2 Положения организатор проводит анализ заявки на участие в запросе предложений на соответствие формальным требованиям документации о запросе предложений, в том числе на наличие и надлежащее оформление документов, определенных документацией о запросе предложений.

В соответствии с пунктом 2.21.2 документации в целях рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений требованиям, установленным в документации о запросе предложений, их предварительном ранжировании по степени предпочтительности организатор закупки устанавливает, в том числе, следующие критерии:

- пункт 2.21.2.2 – предоставление документов, определенных в разделах 5, 6 документации, достоверность сведений в представленных участником документах;

- пункт 2.21.2.13 – в случае если участник планирует осуществлять поставку мазута, приобретенного на бирже – действующий договор с биржей и письмо о подтверждении сделок через биржу за последние 6 месяцев;

- пункт 2.21.2.14 – представление участником письменных разъяснений положений поданной им заявки по письменному запросу организатора.

Протокол №171 заседания Комиссии по подведению итогов запросов предложений на определение лучших условий МТР, выполнения работ, оказания услуг для нужд филиалов ПАО «ОГК-2» составлен 10.09.2015 года.

Согласно Протокола №171 от 10.09.2015 года на поставку мазута топочного М-100 для нужд филиала ПАО «ОГК-2» - Красноярская ГРЭС-2 (далее по тексту – ОЗП №4109) было подано 9 заявок. Единственным допущенным участником было признано ООО «Единые коммунальные системы», с которым и был заключен договор №22-04/15-683 от 24.09.2015 года.

Проанализировав доводы ЗАО «Уфаойл», заявки претендентов и документацию запроса предложений, Комиссия приходит к следующим выводам.

1) Согласно пункта 2.4.2.12 документации заявка на участие также должна включать гарантийное письмо, подписанное руководителем организации – участником запроса предложений, о том, что в случае начала процедуры заключения договора поставщик подтверждает оперативное представление информации на основании Поручения Правительства РФ от 30.12.2012 года №П24-746 о цепочке собственников, включая конечных бенефициаров. Аналогичное требование установлено в пункте 6.2 технических заданий, являющихся в соответствии с разделами 6 документации отдельными томами документации.

Указанные положения документаций не дублируют требования о предоставлении информации о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), на стадии подачи заявки на участие в запросе предложений и предоставление информации в соответствии с приложением №2 к форме 6 документаций не может заменить предоставление обозначенных выше гарантийных писем, а является отдельным документом.

В соответствии с пунктом 2.4.4 документации установлено правило, согласно

которому предполагается, что участник изучил все инструкции, формы, условия, технические требования и другую информацию, содержащуюся в документации; неполное предоставление информации, запрашиваемой в документации, или же подача заявки, не отвечающей требованиям документации, может привести к отклонению его заявки. В силу пункта 2.4.5 документации в случае если по каким-либо причинам участник не может представить требуемый документацией документ, он должен приложить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа, а также содержащую заверения организатору в соответствии участника данному требованию.

Заявка ЗАО «Уфаойл» не содержит гарантийное письмо.

Таким образом, довод ЗАО «Уфаойл» в данной части необоснован.

2) В составе заявок ЗАО «Уфаойл» содержалось письмо, составленное по форме приложения №8 к форме 6, согласно которому «у ЗАО «Уфаойл» отсутствуют связи, носящие характер аффилированности с ПАО «ОГК-2».

Вместе с тем, в соответствии с приложением №8 к форме 6 документации установлена форма информационного письма о наличии/отсутствии у участника связей, носящих характер аффилированности с сотрудниками организатора и/или заказчика. В соответствии с инструкцией по заполнению данной формы при отсутствии связей, носящих характер аффилированности с лицами, являющимися сотрудниками заказчика и/или организатора, письмо также необходимо включать в состав заявки с соответствующим содержанием об отсутствии аффилированных связей.

Комиссия приходит к выводу, что термин «заказчик и/или организатор» имеет двойное толкование и вводит потенциальных участников в заблуждение, так как предоставление информации только об одном заказчике (или организаторе) не будет являться нарушением исходя из структуры текста.

Представители ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» пояснили, что приложением №8 к форме 6 документации предусмотрено, что необходима информация об отсутствии (или наличии) аффилированных связей именно с сотрудниками заказчика (или организатора). Письмо ЗАО «Уфаойл», составленное по форме приложения №8 к форме 6, содержит информацию об отсутствии аффилированных связей с ПАО «ОГК-2» (юридическое лицо), без слова «сотрудниками», что является существенным основанием для отклонения заявки ЗАО «Уфаойл».

С учетом четкого требования документации о том, что необходимо указать информацию об отсутствии (или наличии) аффилированных связей именно с сотрудниками ПАО «ОГК-2» (или ООО «ППТК»), довод ЗАО «Уфаойл», Комиссией признается необоснованным.

3) В соответствии с пунктом 2.1.5 документации в случае если участник планирует осуществлять поставку мазута, приобретенного на Торгово-Сырьевой Бирже РФ, то участнику необходимо предоставить, в том числе, действующий договор с биржей и письмо о подтверждении сделок через биржу за последние 6 месяцев. В соответствии с пунктом 2.4.2.10 документации в случае если участник планирует осуществлять поставку мазута, приобретенного на бирже, заявка на участие должна включать действующий договор с биржей и письмо о подтверждении

сделок через биржу за последние 6 месяцев. Аналогичное требование установлено в пункте 6.4 технических заданий, являющихся в соответствии с разделами 6 документации отдельными томами документации.

К заявке ЗАО «Уфаойл» приложена копия договора от 09.02.2010 года №04-38, а также копия письма ЗАО «СПБМТСБ» (биржа), согласно которому взаимодействие последнего с ЗАО «Уфаойл» осуществляется на основании договора от 23.10.2013 года №04/71. Кроме того, согласно условиям договора от 09.02.2010 года №04-38 ЗАО «Уфаойл» приобрело право участия в биржевых торгах в секции в качестве разового посетителя на срок 6 (шесть) календарных месяцев с даты зачисления суммы платы за право участия в биржевых тогах на расчетный счет биржи, при этом согласно договору оплата осуществляется единовременно.

Учитывая изложенные противоречивые сведения, Организатор направил в адрес ЗАО «Уфаойл» запрос от 28.08.2015 года (исх. №17244/08-15), согласно которым запросил разъяснение несоответствия номера договора оказания услуг, представленного в комплекте закупочных документов, с номером договора между участником и биржевой площадкой в письме о подтверждении сделок.

В ответ на указанный запрос ЗАО «Уфаойл» был представлен ответ от 31.08.2015 года (исх. №УОЛ-ПС-15-003547), согласно которого разъяснено, что на основании договора от 09.02.2010 года №04-38 ЗАО «Уфаойл» являлось участником торгов в период с 01.09.2011 года по 22.10.2013 года, а в период с 23.10.2013 года по настоящее время ЗАО «Уфаойл» является участников торгов на основании договора от 23.10.2013 года №04/71 (копия которого прилагалась к ответу). Таким образом, в составе заявок, изначально представленных ЗАО «Уфаойл» для участия в запросе предложений, не содержалось копии действующего договора с биржей.

В соответствии с пунктом 9.6.2 Положения участник может изменить, дополнить или отозвать свою заявку на участие в запросе предложений после ее подачи при условии, что организатор получит письменное уведомление о замене, дополнении или отзыве предложения до истечения, установленного в документации о запросе предложений срока подачи заявок на участие в запросе предложений.

Согласно пункта 2.17.1 документации участник может изменить, дополнить или отозвать свою заявку после ее подачи до истечения установленного в документации срока подачи заявок в соответствии с регламентирующими документами, размещенными на электронной торговой площадке www.gazneftetorg.ru; никакие изменения и дополнения к заявкам после окончания срока подачи заявок не принимаются.

Учитывая изложенные условия Положения и документации, копия действующего договора, представленная после истечения срока на подачу заявок, при рассмотрении заявок участников запроса предложений не могла быть принята.

С учетом вышеизложенного, довод ЗАО «Уфаойл» признается необоснованным.

Согласно пункта 9.8.8.2 Положения по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках запроса предложений, проведенных организатором, комиссия вправе отклонить заявку на участие в запросе предложений в случае отсутствия документов, определенных документацией о запросе предложений,

либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике запроса предложений или о закупаемых товарах (работах, услугах).

Согласно пункта 2.22.1 документации на этапе рассмотрения заявок организатор/комиссия (с привлечением экспертов или без привлечения экспертов) рассматривает заявки на соответствие требованиям документации о запросе предложений и по результатам рассмотрения и проверки информации организатор/комиссия вправе отклонить заявку, в том числе, в следующих случаях:

- Пункт 2.22.1.3 – отсутствие документов, определенных разделами 5, 6 документации;
- Пункт 2.22.1.12 – в случае если участник планирует осуществлять поставку мазута, приобретенного на бирже – отсутствие действующего договора с биржей и письма о подтверждении сделок через биржу за последние 6 месяцев.

Таким образом, заявка ЗАО «Уфаойл» на участие в запросе предложений не соответствовала требованиям документации, в связи с чем была правомерно отклонена. Жалоба ЗАО «Уфаойл» необоснованна.

В тоже время, при анализе заявки единственного участника (победителя) – ООО «Единые коммунальные системы», Комиссией Ставропольского УФАС России также проанализировано представленное письмо, составленное по форме приложения №8 к форме 6, в котором указано, что «При рассмотрении заявки на участие в конкурсе просим учесть, что у ООО «Единые коммунальные системы» нет связей, которые могут быть признаны носящими характер аффилированности с лицами так или иначе связанными с Заказчиком, Организатором конкурса, или иной организацией, подготовившей проектную документацию, спецификацию и другие документы, непосредственно связанные с проведением данного конкурса».

Таким образом, в письме ООО «Единые коммунальные системы» имеется два нарушения:

- В письме нет указаний на ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК», а ссылка на Заказчика и Организатора;
- В письме указан конкурс, а способом проведения оспариваемой закупки является запрос предложений.

Следовательно, письмо ООО «Единые коммунальные системы», составленное по форме приложения №8 к форме 6, содержит ряд нарушений и соответственно заявка ООО «Единые коммунальные системы» по данному основанию должна была быть также отклонена по тем же основаниям, что и заявка ЗАО «Уфаойл» (и других претендентов). Таким образом, произошло нарушение порядка определения победителя запроса предложений, так как не один претендент не соответствовал требованиям и все заявки должны были быть отклонены.

Согласно пункта 2 части 1 статья 3 Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» одним из основных принципов закупки является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» по не отклонению заявки ООО «Единые коммунальные системы» является дискриминационным и необоснованно ограничивает конкуренцию между участниками закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Так как у Ставропольского УФАС России отсутствует полномочия на расторжения договоров, заключенных по результатам проведенного конкурса, основания для выдачи предписания отсутствуют. Рекомендовать ЗАО «Уфаойл» обратиться с иском о расторжении договора №22-04/15-683 от 24.09.2015 года, заключенного с ООО «Единые коммунальные системы» по результатам запроса предложений, в арбитражный суд.

Согласно части 12 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Таким образом, иные участники конкурса извещены о рассмотрении настоящего дела.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 17, частями 18, 20, 23 статьи 18.1 и статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Ставропольского УФАС России,

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу ЗАО «Уфаойл» на действия ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» при проведении открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора на поставку продукции: ОЗП №4109 - мазут топочный М-100 для нужд филиала ПАО «ОГК-2» - Красноярская ГРЭС (215NP00741), проводимого в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (извещение №31502667359) – необоснованной.

2) Признать в действиях ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» факт нарушения требований пункта 2 части 1 статья 3 Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившееся в нарушении порядка определения победителя запроса предложений.

3) Рекомендовать ЗАО «Уфаойл» обратиться с иском о расторжении договора №22-04/15-683 от 24.09.2015 года, заключенного с ООО «Единые коммунальные системы» по результатам запроса предложений, в арбитражный суд.

В соответствии с пунктом 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.