

ПАО «ТГК-2»

150003, Ярославская область, Ярославль, Пятницкая ул., д. 6

ООО «СОКАР РОС»

119034, Москва, Пречистенская набережная, дом 17, этаж 2

ООО «ТЭК»

142400, Московская область,

Ногинск, Рабочая ул., д. 75-а,

пом. 3, офис 22

## РЕШЕНИЕ

о прекращении дела № 076/01/17-56/2020 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 24 марта 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 3 апреля 2020 года.

Комиссия Ярославского УФАС России в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России  
Гудкевич Е.В.;

члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк  
А.В., главный специалист - эксперт отдела контроля органов власти и рекламы  
Шарутина С.А. специалист - эксперт отдела контроля органов власти и рекламы  
Бубнов А.М.,

рассмотрев материалы дела № 076/01/17-56/2020, возбужденного в отношении  
ПАО «ТГК-2» (150003, Ярославская область, город Ярославль, Пятницкая улица,  
дом 6, ИНН 7606053324) по признакам нарушения, предусмотренного пунктом 2  
части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите  
конкуренции», выразившегося в установлении в пункте 1.2.2 Приложения № 4 к  
Документации о проведении запроса предложений в электронной форме на право  
заключения договора на поставку мазута топочного для нужд ПАО «ТГК-2»  
(изв. № 31908565781) требования к участникам закупки о наличии опыта выполнения  
аналогичных договоров на энергетических предприятиях за последние три года до  
даты подачи заявки на участие в закупке, что предоставило необоснованное  
преимущество участникам, имеющим опыт выполнения аналогичных договоров на  
энергетических предприятиях,

в присутствии на заседании Комиссии представителей ПАО «ТГК-2» Червякова  
А.М., Федосеевой И.В. (по доверенностям),

**у с т а н о в и л а:**

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «СОКАР РУС» (вх. № 104 от 10.01.2020) на действия (бездействие) заказчика закупки — ПАО «ТГК-2» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку мазута топочного для нужд ПАО «ТГК-2» (изв. № 31908565781).

По результатам рассмотрения жалобы Комиссией Ярославского УФАС России принято решение № 076/07/3-15/2020 от 29.01.2020 о признании жалобы необоснованной. Вместе с тем, Комиссией были выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении в пункте 1.2.2 Приложения № 4 к Документации о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку мазута топочного для нужд ПАО «ТГК-2» (изв. № 31908565781) требования к участникам закупки о наличии опыта выполнения аналогичных договоров на энергетических предприятиях за последние три года до даты подачи заявки на участие в закупке.

На основании изложенного Ярославским УФАС России вынесен приказ № 23 от 28.01.2020 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 076/01/17-56/2020 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в связи с тем, что ПАО «ТГК-2» установив в пункте 1.2.2 Приложения № 4 к Документации о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку мазута топочного для нужд ПАО «ТГК-2» (изв. № 31908565781) требования к участникам закупки о наличии опыта выполнения аналогичных договоров на энергетических предприятиях за последние три года до даты подачи заявки на участие в закупке, предоставило необоснованное преимущество участникам, имеющим опыт выполнения аналогичных договоров на энергетических предприятиях, так как поставка мазута топочного на иные предприятия не имеет существенной специфики в сравнении с поставкой на энергетические предприятия.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Ярославского УФАС России были установлены следующие обстоятельства.

25.11.2019 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) ПАО «ТГК-2» размещено информационное сообщение о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку мазута топочного для нужд ПАО «ТГК-2» (изв. № 31908565781).

В соответствии с пунктом 4.5.7(б) Положения о закупках ПАО «ТГК-2» Заказчик вправе установить квалификационные требования к участникам закупки по наличию опыта осуществления поставок.

Как указано в пункте 4.5.8 Положения о закупках ПАО «ТГК-2», требования к участникам закупок указываются в документации о закупке и применяются в равной мере ко всем участникам закупок.

Во исполнение указанных выше положений и был установлен в Приложении № 4 к Документации о проведении запроса предложений в электронной форме критерий 1.2.2 «Выполнение аналогичных договоров на энергетических предприятиях за последние три года до даты подачи заявки на участие в закупке».

По мнению Комиссии, данный критерий ограничивает конкуренцию, так как хотя и

не исключает, но делает заведомо затруднительным победу участника, не имеющего опыта поставки мазута топочного на энергетические предприятия.

По результатам подсчётов с использованием формул, указанных в Документации о закупке, Комиссией сделан вывод о необходимости существенного снижения ценового предложения участника, не имеющего подобного опыта.

Вместе с тем, как указали представители Заказчика в своих письменных пояснениях от 24.03.2020 и в ходе рассмотрения дела на территории Российской Федерации действует значительное количество энергетических предприятий. По данным сайта [energybase.ru](http://energybase.ru) в каталоге только генерирующих энергетических предприятий находится свыше 2700 таких организаций, например, АО «Концерн Росэнергоатом», АО «Татэнерго» и другие.

Данный факт позволяет лицам, не имеющим подобного опыта, осуществить поставку товара аналогичного предмету закупки с целью приобретения опыта осуществления поставки мазута топочного на энергетические предприятия.

Комиссия Ярославского УФАС России не соглашается с доводами представителей ПАО «ТГК-2» о наличии специфики предмета поставки (мазута топочного) на энергетические предприятия. Качество топлива и иные характеристики товара, поставляемого заказчику, не только возможно, но и должно определять последнему в Документации о закупке с учётом требований, установленных соответствующими ГОСТами и производственной необходимостью.

ПАО «ТГК-2» в Документации о закупке отразило все значимые для него как для Заказчика качественные характеристики мазута топочного, и предъявление иных требований качества не допустимо. Тем более, представляется необоснованным введение критериев оценки, гарантирующих соответствие таким неустановленным в Документации о закупке требованиям.

Вместе с тем, Комиссия Ярославского УФАС России соглашается с доводом представителей Заказчика о том, что данный критерий оценки также подтверждает стабильность и своевременность исполнения обязанностей поставщиком, что имеет существенное значение для энергетического предприятия, выполняющего важные социально-значимые функции.

Антимонопольный орган в рамках проведения проверки соблюдения требований антимонопольного законодательства провёл анализ аналогичных закупок мазута топочного для нужд ПАО «ТГК-2» за три года, предшествующие рассматриваемой закупке.

Во всех изученных закупках, победителями которых были различные хозяйствующие субъекты (ООО «Миксом-С», ООО «ТЭК», ООО «Нефтехимкомплект») присутствовал аналогичный критерий оценки участников.

Более того, за указанный отрезок времени ПАО «ТГК-2» трижды производило закупку мазута топочного у единственного поставщика (ООО «ТрансОйл», ООО «ИНТЕК-М»).

Данные обстоятельства свидетельствует о разнообразии хозяйствующих субъектов, которые могут, в том числе и на конкурентной основе, осуществить

поставку мазута топочного для нужд ПАО «ТГК-2», а также о том, что Заказчик не отдаёт предпочтения конкретному поставщику.

Комиссия Ярославского УФАС России соглашается с тем, что установление данного рода критериев предоставляет преимущества отдельным хозяйствующим субъектам, однако как указал Верховный Суд Российской Федерации в своём Определении от 31.07.2017 № 305-КГ/17-2243 включение Заказчиком в Документацию о закупке дополнительных требований, предъявляемых к участникам закупки, безусловно, влияет на круг потенциальных участников проводимых закупок. Вместе с тем, такие действия могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства, Закона о закупках лишь в случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.

При оценке Документации о закупке на предмет ее соответствия положениям Закона о закупках и Закону о защите конкуренции, необходимо оценивать параметры и качественные характеристики проводимой закупки, выяснять действительную потребность в установлении заказчиком дополнительных требований, учитывая заинтересованность такого лица в рациональном расходовании средств и **достижении максимального результата**.

Желание Заказчика сотрудничать с контрагентами, имеющими положительный опыт поставки целесообразно и потому предоставление таким хозяйствующим субъектам определённых преимуществ, вполне обоснованно, с точки зрения непрерывной производственной деятельности.

Участник, не имеющей положительного опыта, имеет возможность снизить своё коммерческое предложение т.е. поставить товар (мазут топочный) за цену значительно меньшую, нежели было предложено лицом, имеющим такой опыт поставки.

С учётом значимости данного критерия оценки среди неценовых критериев и установленной действующим гражданским законодательством (статья 10 ГК РФ) и сложившейся судебной практикой презумпцией добросовестности Заказчика, Комиссия Ярославского УФАС России приходит к выводу об обоснованности установления ПАО «ТГК-2» в Приложении № 4 к Документации о проведении запроса предложений в электронной форме критерий 1.2.2 «Выполнение аналогичных договоров на энергетических предприятиях за последние три года до даты подачи заявки на участие в закупке».

Таким образом, установление Заказчиком в Документации о закупке требования к участнику процедуры закупки о наличии опыта выполнения аналогичных договоров на энергетических предприятиях за последние три года до даты подачи заявки на участие в закупке, не привело к ограничению конкуренции.

Руководствуясь частями 1-4 ст. 41, пунктом 1 части 1 ст. 48, частью 1 ст. 49 Федерального закона о защите конкуренции Комиссия,

**решила:**

дело № 076/01/17-56/2020 о нарушении антимонопольного законодательства,

возбужденное в отношении ПАО «ТГК-2» (150003, Ярославская область, город Ярославль, Пятницкая улица, дом 6, ИНН 7606053324) по признакам нарушения, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства.

**Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.**

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии А.В. Семенюк

С.А. Шарутина

А.М. Бубнов