

АО «Ярославские энергетические системы»

150055, г. Ярославль,

ул. Красноборская, д. 5, корп. 1.

Заявитель:

ООО «Охранное предприятие

«Ратник»

150000, г. Ярославль,

ул. Старая Костромская, д. 1а.

Третьи лица:

ООО ЧОП «СПАРТА-Я»

150003, г. Ярославль,

Республиканский проезд, д. 3 .

Решение

по делу № 06-03/16-17

25 января 2018 года г. Ярославль

(решение изготовлено в полном объеме 08.02.2018)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е.В., заместитель начальника отдела контроля органов власти и рекламы Гаврилов С.В. при участии:

от АО «Ярославские энергетические системы» - Орлова А.В. (по доверенности);

от ООО «ОП «Ратник» - представители не явились, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

от ООО ЧОП «СПАРТА-Я» - Коминой О.П. (по доверенности),

рассмотрев на заседаниях Комиссии 25.01.2017 дело № 06-03/16-17, возбужденное по признакам нарушения АО «Ярославские энергетические системы» частей 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

Настоящее дело возбуждено по результатам рассмотрения заявления ООО «Охранное предприятие «Ратник» по факту установления АО «Ярославские энергетические системы» в документации о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание охранных услуг (объект охраны — БТО АО «Яргорэнергосбыт» по адресу г. Ярославль, ул. Гоголя, д. 29) запрета на снижение участником закупки цены договора более чем на 10 %.

В ходе рассмотрения дела, на заседаниях Комиссии представители ООО «Охранное предприятие «Ратник» в полном объеме поддерживали свои доводы, изложенные в жалобе, считали, что вышеуказанные действия АО «Ярославские энергетические системы» (далее - Заказчик) являются незаконными и привели к негативным последствиям для конкуренции при проведении данного конкурса. Подробно правовая позиция Заявителя изложена в самой жалобе.

Представители АО «Ярославские энергетические системы» и ООО ЧОП «СПАРТА-Я» с доводами Заявителя не согласились, считают, что при проведении конкурса каких либо нарушений антимонопольного законодательства допущено не было. Подробно правовая позиция Заказчика и ООО ЧОП «СПАРТА-Я» изложена в письменных отзывах, приобщенных к материалам дела.

Принимая решение по делу, Комиссия исходит из следующего.

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере водоснабжения, водоотведения, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов (п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по

отношению к участникам закупки.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках определено, что 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность АО «Ярославские энергетические системы» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным протоколом заседания совета директоров № 1 от 23.03.2017 (далее – Положение о закупке).

04.04.2017 года АО «Ярославские энергетические системы» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет было размещено извещение № 31704976312 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание охранных услуг (объект охраны - БТО АО «Яргорэнергосбыт» по адресу: г, Ярославль, ул, Гоголя д. 29) (далее — Закупка). Начальная цена договора — 8 062 704, 00 рублей.

Согласно пункту 3.1.1. Положения о закупках конкурс - это торги, победителем которых признается лицо, предложившее лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании Положения о закупках.

Выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора, и заявке на участие, в конкурсе которой присвоен первый номер (пункт 3.5.4. Положения о закупках).

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе порядок и критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункт 1.17.4 Положения о закупках).

В конкурсной документации, а именно в Приложении № 1, одним из критериев оценки и сопоставления заявок указана цена договора (значимость критерия 50%). При этом, критерий «цена договора» раскрывается следующим образом: Снижение участником закупки цены договора более чем на 10 % не допускается. Снижение цены участником, деятельность которого облагается НДС допускается до 7 256 433,60 руб. включительно. Снижение цены участником, деятельность которого не облагается НДС допускается до 6 149 520,00 руб. включительно. Снижение цены участника в пределах 10% (включительно) оценивается по следующей формуле:

-  $B = 100 \times (N_{\min}/N_i)$ , где:  $N_{\min}$  – минимальная цена заявки участников,  $N_i$  – цена заявки оцениваемого Участника.

Итоговый результат заявки:  $S = A \times B$ , где  $A$  – значимости критерия.

Кроме того, тождественное указание на запрет снижения стоимости договора содержится и в приложении к протоколу о результатах открытого конкурса в электронной форме № 2/17 (31704976312) от 27.04.2017, этим запретом руководствовалась конкурсная комиссия.

Пунктом 3.5.1 Положения о закупках предусмотрено, что закупочная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных участниками закупки, признанными участниками конкурса. При этом оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценка производится по предложенной в указанной заявке цене договора, сниженной на 15 процентов (предоставление приоритета), при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются закупочной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, установленными конкурсной документацией на основании Положения о закупке (пункт 3.5.2. Положения о закупках).

На основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе закупочной комиссией каждой заявке на участие в конкурсе относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора присваивается порядковый номер <...>. Заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер <...>. В случае если в нескольких заявках на участие в конкурсе содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в конкурсе, которая поступила ранее других заявок на участие в конкурсе, содержащих такие условия (пункт 3.5.3 Положения о закупках).

Победителем конкурса признается участник конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора, и заявке на участие, в конкурсе которой присвоен первый номер (пункт 3.5.4 Положения о закупках).

В ходе рассмотрения дела было установлено, что согласно протоколу вскрытия конвертов от 25.04.2017 до окончания указанного в извещении о проведении конкурса срока подачи заявок (25.04.2017 в 8:30) поступило и было вскрыто Заказчиком 8 заявок, а именно:

- ООО «ОП «Пересвет-Центр» (ценовое предложение 6 149 520,00 рублей);
- ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (ценовое предложение 8 057 925,85 рублей);
- ООО «ОО АН-Секьюрити» (ценовое предложение 7 256 433,60 рублей);

- ООО ОА «Ацтек» (ценовое предложение 6 149 520,00 рублей);
- ООО ЧОП «Эра» (ценовое предложение 6 204 890,88 рублей);
- ООО «ЧОП «Форт-С» (ценовое предложение 7 256 433,60 рублей);
- ООО «ОП «Ратник» (ценовое предложение 6 149 520,00 рублей);
- ООО ЧОП «Спарта-Я» (ценовое предложение 6 149 520,00 рублей).

В соответствии с протоколом о признании претендентов участниками от 27.04.2017 все заявки были допущены до участия в конкурсе.

Таким образом, все участники произвели снижение цены договора в пределах 10 % от его начальной максимальной стоимости, а шесть из восьми участников указали установленную заказчиком минимальную цену договора.

Согласно протоколу о подведении итогов от 27.04.2017 г. закупочной комиссией принято решение о признании победителем конкурса общества с ограниченной ответственностью Частное охранное предприятие "Спарта-Я". На основании протокола заключен договор от 28.04.2017 № 010401337/2017.

Как следует из приложения 1 к протоколу 6 участникам (из 8 подавших заявки) было присвоено максимальное количество баллов — 100. При этом, ООО ЧОП «Спарта-Я» признано победителем конкурса, как участник предложивший лучшие условия исполнения договора и заявка которого поступила ранее других. Второе место присвоено заявке ООО ОП «Ратник».

В ходе рассмотрения дела было установлено, что ООО «ОП «Ратник» обратилось в Арбитражный суд Ярославской области с заявлением к АО «Ярославские энергетические системы», ООО «ЧОП «Спарта-Я» о признании открытого конкурса в электронном форме на право заключения договора на оказание охранных услуг (объект охраны — БТО АО «Яргорэнергосбыт» по адресу г. Ярославль, ул. Гоголя, д. 29) недействительным, о признании недействительным договора от 28.04.2017 № 010401337/2017 на оказание охранных услуг, заключенного между АО «Ярославские энергетические системы» и ООО «ЧОП «Спарта-Я» (дело № А82-9301/2017).

Учитывая, что результаты рассмотрения вышеуказанного судебного дела имели значение для рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссией Ярославского УФАС России было принято решение о приостановлении рассмотрения настоящего дела до вступления в силу решения Арбитражного суда Ярославской области по делу № А82-9301/2017.

23.11.2017 года решения Арбитражного суда Ярославской области по делу № А82-9301/2017 от 23.10.2017 вступило в законную силу.

В данном решении, в том числе, указано, что «суд считает доводы истца о недопустимости установления предельной цены закупки неправомерными и не подтвержденными документально, так как ни Закон о закупках, ни принятое во исполнение данного закона Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Яргоэнергосбыт» г. Ярославля, не содержит запрета на установления данного условия». Суд согласился с позицией ответчиков (АО «Ярославские

энергетические системы» и ООО «ЧОП «Спарта-Я») о том, что установление предельной цены закупки продиктовано прежде всего созданием условий для более эффективного, качественного и надежного оказания охранных услуг и соответствует пункту 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках, согласно которому при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться, в том числе, принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Доводы ООО «ОП «Ратник» о том, что ООО ЧОП «Спарта-Я» заранее знало об условиях оспариваемого конкурса и поэтому первым подало заявку на участие в конкурсе, признаны судом несостоятельными и не подтвержденными документально.

Необоснованными признаны судом и доводы ООО «ОП «Ратник» о том, что в силу частей 1, 4 статьи 17 Закона о защите конкуренции, части 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ, допущенные АО «Ярославские энергетические системы» нарушения Закона о закупках, каким-либо образом повлияли на результат определения победителя в закупочной процедуре, так как Закон о закупках не содержит обязательных требований к критериям оценки заявок участников конкурса. Как в Положении о закупках, регламентирующем закупочную деятельность заказчика, так и в конкурсной документации установлены критерии оценки в соответствии с действующим законодательством. ООО «ОП «Ратник» не доказано, что конкурсная документация, а также проведенные торги привели к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Напротив, исходя из представленной конкурсной документации, в конкурсе участвовало 8 участников, все заявки в соответствии с конкурсной документацией были приняты конкурсной комиссией, заявки комиссией рассмотрены в соответствии с критериями оценки: ценового предложения и качество услуг. По результатам рассмотрения определен победитель.

Исследовав и оценив в порядке, предусмотренном статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, представленные сторонами в обоснование своих доводов и возражений доказательства, исходя из предмета и оснований заявленных исковых требований, а также из достаточности и взаимной связи всех доказательств в их совокупности, суд посчитает заявленные требования ООО «ОП «Ратник» необоснованными и не подлежащими удовлетворению в полном объеме.

Данное решение суда было изготовлено в полном объеме 23.10.2017 года, в вышестоящие судебные инстанции обжаловано не было и, соответственно, 23.11.2017 года вступило в законную силу.

Комиссия Ярославского УФАС России считает, что решение Арбитражного суда Ярославской области по делу № А82-9301/2017 имеет существенное, преюдициальное значение для рассмотрения настоящего дела, поскольку в данном решении содержатся выводы об отсутствии в действиях Заказчика по установлению в закупочной документации запрета на снижение участником закупки цены договора более чем на 10 % нарушения антимонопольного законодательства.

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

Положения части 1 указанной статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (часть 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Учитывая фактические обстоятельства дела, а также выводы Арбитражного суда Ярославской области, содержащиеся в решении по делу № А82-9301/2017, в действиях АО «Ярославские энергетические системы», выразившихся в установлении в документации о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание охранных услуг (объект охраны — БТО АО «Яргорэнергосбыт» по адресу г. Ярославль, ул. Гоголя, д. 29) запрета на снижение участником закупки цены договора более чем на 10 %, отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как данные действия соответствуют требованиям действующего законодательства (Гражданского кодекса, Закона о защите конкуренции, Закона о закупках) и не привели к негативным последствиям для конкуренции при проведении торгов.

На основании вышеизложенного, Комиссия прекращает рассмотрение настоящего дела в отношении АО «Ярославские энергетические системы» в связи с отсутствием в его действиях нарушения частей 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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

р е ш и л а:

1. Прекратить рассмотрение настоящего дела в отношении АО «Ярославские энергетические системы» в связи с отсутствием в его действиях нарушения частей 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Председатель Комиссии И.Г. Паутов

Члены Комиссии Е.В. Гудкевич

С.В. Гаврилов