УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

г. Калининград

05 декабря 2014 года № Т – 91/2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции (далее – Комиссия УФАС) в составе:

Председатель комиссии	О.А. Боброва	руководителя Калининградского УФАС России
членов комиссии:	Е.И. Можаро	начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России
	В.В. Журавлева	ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России
При участии: представителей		
Заявителя ООО «Профи-строй»	А.А.Малиновского Н.В. Алексеева	законного представителя на основании доверенности
Ответчика ОАО «Янтарьэнерго»	А.А. Юриной В.В. Синицына	на основании доверенности на основании доверенности

	В.В. Кремкова	на основании доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Профи-строй»» (ИНН 3905609450, ОГРН 1093925031914) 236040, г. Калининград, ул. Театральная, д.30,оф.310) (далее - Заявитель) на неправомерные, по мнению Заявителя, действия Заказчика ОАО «Янтарьэнерго» (ИНН 3903007130, ОГРН 1023900764832, 236022 г. Калининград, ул. Театральная, 34) (далее - Ответчик), выразившиеся в отказе Заявителю в допуске к итоговой оценке предложений по запросу предложений № 415896 на право заключения договора на поставку БКТП (БКРТП) 10(6), 20, 35/04, кВ по объекту: Реконструкция ЗРУ-10 кВ ПС-110/10 кВ О-11 (Ленинградская), строительство 2-х КТП 10/0,4 кВ (новых), 2-х КЛ-10 кВ от ПС-110/10 кВ О-11(Ленинградская) до КТП-1, КТП-2 (новых) по ул. Елизаветинская в г. Калининграде, для нужд ОАО «Янтарьэнерго»,

УСТАНОВИЛА:

26 ноября 2014 года в Калининградское управление Федеральной антимонопольной службы поступила жалоба ООО «Профи-строй» (вх. №9945) на неправомерные, по мнению Заявителя, действия Заказчика ОАО «Янтарьэнерго», допущенные при проведении процедуры закрытого запроса предложений (извещение №31401562754). Заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 01.10.2014 опубликовано извещение о проведении закрытого запроса предложений № 415896 на право заключения договора на поставку комплектного оборудования для нужд ОАО «Янтарьэнерго». Дата публикации извещения – 01.10.2014. Дата и время окончания подачи заявок – 13.12.2014 в 13:00 (МСК-1). Дата и время рассмотрения заявок – 13.11.2014 в 18:00 (МСК-1). Дата и время подведения итогов 13.11.2014 в 18:00 (МСК-1). Начальная (предельная) стоимость закупки составляет - 6581 тыс. рублей без НДС. Процедура запроса предложений проводится на электронной торговой площадке B2B – MRSK.

ООО «Профи-строй» подало заявку на участие в закрытом запросе предложений в порядке, установленном закупочной документацией. Претенденты на участие в закрытом запросе предложений помимо ООО «Профи-строй» - ООО «ИНВЭНТ-Электро», ОАО «Янтарьэнергосервис», ООО «ТрансформерЦентр». Согласно протоколу заседания комиссии по рассмотрению поданных в ходе закрытого запроса предложений от 21 ноября 2014 года предложения ООО «Профи-строй», ОАО «Янтарьэнергосервис», ООО «ТрансфомерЦентр» и ООО «ИНВЭНТ-Электро» не допущены к итоговой оценке.

В связи с тем, что предложения всех участников были отклонены, процедура закрытого запроса предложений была признана несостоявшейся. ООО «Профи-строй» - участник закрытого запроса предложений была отклонен, как не соответствующий требованиям п.2.3.2 Закупочной документации, а также в связи с наличием неприемлемых для заказчика условий к проекту договора (форма 5.8).

ООО «Профи-строй» считает действия Заказчика, Комиссии по рассмотрению предложений закрытого запроса предложений.

В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы.

Согласно уведомлению об отказе в допуске к итоговой оценке закрытого запроса предложении №415896 от 21 ноября 2014 года и Протоколу №415896-Р предложение ООО «Профи-строй» не допущено Комиссией по рассмотрению предложений по следующим причинам:

- не соответствие требованию п. 2.3.2 Закупочной документации (у участника не должно быть неисполненных в сроки договоров с ОАО «Янтарьэнерго» за последний год;

- у ООО «Профи-строй» имеются неприемлемыми для Заказчика обязательные условия к проекту договора Заказчика (форма 5.8 закупочной документации: если какое-либо из обязательных договорных предложений и условий, выдвинутых участником будет неприемлемо для Заказчика, такое предложение будет отклонено независимо от содержания технико-коммерческих предложений).

ООО «Профи-строй» выполнило все имеющиеся на данный момент обязательства по договорам с ОАО «Янтарьэнерго». Напротив, по некоторым заключенным между ООО «Профи-строй» и ОАО « Янтарьэнерго» договорам имеются частично невыполненные ОАО «Янтарьэнерго» в срок обязательства по оплате поставленного ООО «Профи-строй» и принятого ОАО «»Янтарьэнерго» товара. В настоящий момент данные дела по взыскание с ОАО « «Янтарьэнерго» задолженности за поставленный ООО «Профи-строй» товар находятся на рассмотрении Арбитражного суда Калининградской области.

Кроме того, для признания участника закрытого запроса предложений, не соответствующим требованиям пункта 2.3.3. закупочной документации (неисполнение обязательств ООО «Профи-строй» перед ОАО «Янтарьэнерго») должно быть подтверждено решением суда. Статья 5 Федерального закона №223-ФЗ предусматривает ведение Реестра недобросовестных поставщиков, устанавливая определенные критерии включения сведений об участниках закупки в указанный реестр. Таким образом, Заявитель считает, что установленные п.2.3.2. закупочной документации требования к участникам, должны основываться на подтверждающих сведениях, включенных в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь п.п. 1.2.6 и 5.8 закупочной документации ООО «Профи-строй» в рамках закрытого запроса предложений направило протокол разногласий к опубликованному проекту договора. Предложенные формулировки к проекту договора были обоснованные и предлагались в связи с несоответствием исходных положений проекта договора положениям Гражданского кодекса РФ, Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», т.к. противоречили принципу равноправия сторон договора, балансу интересов сторон, обычаям делового оборота, а также допускали возможность злоупотребления правом со стороны ОАО «Янтарьэнерго».

С учетом изложенного Заявитель просит признать незаконным и необоснованным отказ ОАО «Янтарьэнерго» в допуске ООО «Профи-строй» к итоговой оценке предложений закрытого запроса предложений № 415896.

Пояснения Ответчика по существу заявленных требований.

Доводы ООО «Профи-строй» об отсутствии неисполненных за последний год в срок договоров с ОАО «Янтарьэнерго» не соответствуют действительности и опровергаются соответствующими документами.

01.08.2014 между ООО «Профи-Строй» и ОАО «Янтарьэнерго» был заключен договор поставки № 665, в соответствии с которым ООО «Профи-строй» приняло обязательства в течение 60 со дня подписания договора (т.е. до 01.10. 2014) поставить в адрес ООАО «Янтарьэнерго» товар - выключатель элегазовый, баллон с элегазом и осуществить услуги шеф-монтажа. Согласно п.5.3 договора днем поставки считается день фактической передачи товара Поставщиком согласно накладным. В нарушение своих обязательств по указанному договору ООО «Профи-строй» допустило неисполнение своих обязательств в установленные сроки. Факт просрочки составляет более чем на 40 дней. Товарная накладная по договору № 655 от 01.08.2014 между ООО «Профи-строй и ОАО «Янтарьэнерго» подписана только 10.11.2014.

Таким образом, на день подведения итогов закрытого запроса предложений на право заключения договора на поставку №415896 у ООО «Профи-строй» имелись неисполненные в срок договоры с ОАО «Янтарьэнерго».

На основании изложенного, Заказчик просит оставить жалобу ООО «Профи-строй» без удовлетворения.

Заслушав Заявителя и Ответчика, проанализировав поступившие материалы, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

В соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведение торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушении в действиях (бездействиях) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07. 2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Янтарьэнерго», утвержденным Советом директоров ОАО «Янтарьэнерго» 28.05.2014 (протокол заседания от 30.05.2014) (далее – Положение о закупках), а также Единым регламентом B2B –Системы «О порядке проведения и участия в процедуре закупок продукции на торговой площадке Системы».

Согласно Закону о закупках 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 Положениями о закупке.

Пунктом 3 статьи 2 Закона о закупках установлено, что в Положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. Способ проведения процедуры закупки определяется заказчиком на свое усмотрение.

Заказчиком при проведении закупочной процедуры на право заключения договора на поставку БКТП (БКРТП) 10(6), 20, 35/04, кВ по объекту: Реконструкция ЗРУ-10 кВ ПС-110/10 кВ О-11 (Ленинградская), строительство 2-х КТП 10/0,4 кВ (новых), 2-х КЛ-10 кВ от ПС-110/10 кВ О-11(Ленинградская) до КТП-1, КТП-2 (новых) по ул. Елизаветинская в г. Калининграде, для нужд ОАО «Янтарьэнерго» выбран способ закупки – закрытый запрос предложений..

П.8.6. Положения о закупках определен порядок проведения процедуры запроса предложений. П.8.6.2 Положения указывает на последовательность проведения процедуры закупки – запроса предложений, согласно которой размещение извещения о проведении закупки необходимо производить на официальном сайте. Извещение о закупке является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В соответствии с ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении должны быть указаны, в том числе место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

В ходе анализа Комиссией УФАС извещения № №31401562754 опубликованного Заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 01.10. 2014 о проведении закрытого запроса предложений по выбору поставщика на поставку оборудования для нужд ОАО «Янтарьэнерго» установлено, что подведение итогов должно быть произведено 13 ноября 2014 года.

ОАО «Янтарьэнерго» уведомило участников о продлении сроков рассмотрения коммерческих предложений, поступивших на участие в закрытом запросе предложений и о предположительном сроке подведения итогов - не позднее 28 ноября 2014 года.

Согласно протоколу № 415896-Р рассмотрение предложений на участие в закрытом запросе предложений №415896 от 21.11.2014 Конкурсной Комиссией осуществлено 21.11.2014 года.

Таким образом, подведение итогов осуществлено с нарушением сроков, указанных в извещении о проведении закупки.

В соответствии с ч. 5 ст. 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в т.ч. извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной сети предусмотрено Законом и положением о закупке.

В соответствии с ч. 10 ст. 8 Закона о закупках, информация и документы о проведении закупки размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).

Комиссией в ходе анализа информации предоставленной Заказчиком и размещенной на официальном сайте, установлено, что процедура рассмотрения предложений участников закупки и процедура подведения итогов проведена комиссией по рассмотрению предложений не в сроки указанные в извещении и закупочной документации. Процедура внесения изменений в извещение о закупке, конкурсную документацию Заказчиком не произведена, так как размещение указанных сведений о переносе сроков рассмотрения предложений, сроков подведения итогов на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) Заказчиком не осуществлено, что противоречит требованиям ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, а также нарушает принцип информационной открытости закупочной процедуры, а именно, п.1 ч.1 ст.3 Закона о закупках.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что данные действия Заказчика ущемляют права как действующих, так и потенциальных участников закупки в части возможности обжалования действий Заказчика в установленные законодательством сроки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, в силу требований п. 2. ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.4 Закона о закупках Заказчик обязан соблюдать также и принцип отсутствия ограничения доступа к участию в закупке путем установления неизмеримых требований к участникам закупки.

Таким образом, Заказчики не вправе устанавливать необоснованные и неизмеримые требования к участникам закупки.

Требования п. 2.3.2 Закупочной документации, в части отсутствия у участника закупки не исполненных в сроки договоров с ОАО «Янтарьэнерго» за последний год, установлены формой 5.8 закупочной документации: если какое-либо из обязательных договорных предложений и условий, выдвинутых участником, будет

неприемлемо для заказчика, такое предложение будет отклонено, являются неконкретными и, которые основаны на субъективной оценке Заказчиком участников закупочных процедур.

Согласно п.8.7.6 Положения о закупки Организатор закупки указывает любые четкие требования к предмету закупки, к условиям поставки, оплаты участникам, подтверждению соответствия продукции и самих участников требованиям Заказчика и предоставляемым документам.

Исходя их системного анализа вышеприведенных положений законодательства о закупках и закупочной документации Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлены неизмеримые требования к участникам.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что закупочная процедура проведена Заказчиком с нарушением требований норм п.п.1,2,4 ч.1 ст.3, ч.5, , п. 11 ч.10 ст.4 Закона о закупках, а также п.8.7.6 Положения о закупки товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Янтарьэнерго».

В заседании Комиссии установлен факт неисполнения со стороны ООО «Профи-строй» обязательств по договору с ОАО «Янтарьэнерго» на дату окончания срока подачи предложений (13.10.2014 согласно извещению) № 665 от 01.08.2014, который подтвержден перепиской между Заявителем и Ответчиком по вопросу исполнения обязательств сторонами договора.

В заседании комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы на вопрос председателя комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст.18.1, п.3.1 ч.1 ст. 23 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профи-строй» (ИНН 3905609450, ОГРН 1093925031914, 236040, г. Калининград, ул. Театральная, д. 30, оф.310) необоснованной.

2. Признать Заказчика - ОАО «Янтарьэнерго» (ИНН 3903007130, ОГРН 1023900764832, 236022 г. Калининград, ул. Театральная, 34), Комиссию по рассмотрению предложений нарушившими: п. 1, 2, 4 ч.1, ст.3, ч.5, п.11 ч.10 ст.4 Федерального закона от 18. 07. 2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 8.7.6 Положения о закупке, работ, услуг для нужд ОАО «Янтарьэнерго».

3. Предписание не выдавать.

4. Материалы дела передать должностному лицу Калининградского УФАС России для принятия решения о привлечении лиц, виновных в нарушении законодательства о закупках к административной ответственности.

Председатель О.А. Боброва

Члены комиссии: Е.И. Можаро

В.В. Журавлева

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