

«08» сентября 2015 г.

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «25» августа 2015 года.

Полный текст решения изготовлен «08» сентября 2015 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: <...>;

Членов Комиссии: <...>, <...>;

при участии представителей АО «РЖДстрой»: <...>, действующей на основании доверенности от 01.08.2015 г. № 38/2015; <...>, действующего на основании доверенности от 01.08.2015 г. № 37/2015, <...>, действующего на основании доверенности от 01.08.2015 г. № 39/2015,

в отсутствие заявителя – ООО «ВЕком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 269 от 27.07.2015 г. по признакам нарушения АО «РЖДстрой» ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

06.05.2015 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление (вх. № 5078) ООО «ВЕком» (далее – Заявитель) о нарушении ОАО «РЖДстрой» филиал Строительно-монтажный трест № 14 (далее – Организатор) ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции в части непринятия заявки ООО «ВЕком» к рассмотрению в связи с тем, что в адрес ООО «ВЕком» от ОАО «РЖДстрой» не поступило предложение об участии в закупке.

В результате проведенного антимонопольного расследования Иркутским УФАС России установлено следующее.

ОАО «РЖДстрой» (далее – Общество, Заказчик) зарегистрировано в качестве юридического лица 19.01.2006 г. (ИНН 7708587205, КПП 770901001, ОГРН 1067746082546, место нахождения: 105064, г. Москва, ул. Казакова, д. 8, стр. 6.

Согласно п.п. 14 п. 2.10 Устава, утвержденного Протоколом № 14 от 30.06.2011 г. Решения годового Общего собрания акционеров, Общество имеет филиал в г. Иркутске - Строительно-монтажный трест № 14, расположенный по адресу: 664025,

г. Иркутск, бул. Гагарина, 56.

Руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом – генеральным директором (п. 19.1 Устава). Согласно Приказу от 19.03.2013г. № 61-УП на должность генерального директора назначен <...>.

29.06.2015 г. ОАО «РЖДстрой» внесены изменения в организационно-правовую форму с ОАО «РЖДстрой» на АО «РЖДстрой», о чем в Едином государственном реестре юридических лиц имеется соответствующая запись.

И.о. управляющего Строительно-монтажного треста № 14 – филиала АО «РЖДстрой» является <...> (доверенность от 27.05.2015).

Основным видом деятельности Общества является подготовка строительного участка (код по ОКВЭД 45.1), дополнительные виды деятельности: разборка и снос зданий, производство земляных работ (45.11); инженерные изыскания для строительства (74.20.35); производство общестроительных работ (45.21); устройство покрытий зданий и сооружений (45.22); строительство дорог, аэродромов и спортивных сооружений (45.23); производство прочих строительных работ (45.25); монтаж инженерного оборудования зданий и сооружений (45.3); производство электромонтажных работ (45.31); производство изоляционных работ (45.32) и др.

ООО «ВЕком» (далее – Заявитель, участник) зарегистрировано в качестве юридического лица 23.09.2011г. (ИНН 7536121419, КПП 753601001, ОГРН 1117536009447). Место нахождения: 672038, Забайкальский край, г. Чита, ул. Нагорная, 109, директор <...>.

Основным видом деятельности ООО «ВЕком» является предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию профессиональной радио-, телевизионной, звукозаписывающей и звуковоспроизводящей аппаратуры и видеоаппаратуры (код по ОКВЭД 32.30.9), дополнительные виды деятельности: оптовая торговля непродовольственными потребительскими товарами (51.47); розничная торговля, осуществляемая через телемагазины и компьютерные сети (электронная торговля, включая интернет) (52.61.2); розничная торговля в неспециализированных магазинах (52.1); обработка данных (72.3); деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов (72.4); техническое обслуживание и ремонт офисных машин и вычислительной техники (72.5); прочая деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий (72.6) и др.

Закупка осуществлялась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупках).

П. 3 ст. 3 Закона о закупках установлено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен 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.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

04.12.2012 г. председателем Совета директоров АО «РЖДстрой» <...> утверждено Положение о порядке размещения заказов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности АО «РЖДстрой» (далее – Положение), п. 5 которого предусмотрены способы размещения заказов, одним из способов является закупка методом запроса котировок цен.

Установлено, что 17.04.2015г. АО «РЖДстрой» филиал Строительно-монтажный трест № 14 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru опубликованы извещение и Запрос котировок цен № 6-А на право заключения договора поставки тахографов для автопарка СМТ № 14 – филиала АО «РЖДстрой» в 2015г.

24.04.2015 г. в 9:10 час. местного времени (срок подачи заявок до 24.04.2015 г. 11:00 часов московского времени) ООО «ВЕком» подало заявку на участие в запросе котировок, однако данная заявка не принята несмотря на соблюдение сроков подачи.

Согласно п. 192 Положения, под запросом котировок цен понимается способ размещения заказа, при котором информация о потребности в товарах, работах, услугах сообщается организатором ограниченному кругу лиц, а лучшей признается котировочная заявка с самой низкой ценой договора.

В соответствии с п. 193 Положения заказ размещается методом запроса котировок цен, если производство товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются не по конкретным заявкам заказчиков и/или существует сложившийся рынок взаимозаменяемых закупаемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с Положением разработан запрос котировок цен № 6-А (далее – Запрос котировок цен), размещенный на официальном сайте zakupki.gov.ru, п. 1.1 которого предусмотрено, что претендентами по Запросу котировок признаются лица, которым направлен Запрос котировок.

Организатором представлен перечень компаний, приглашенных для участия в запросе котировок цен № 6-А на поставку тахографов для автопарка СМТ № 14 – филиала АО «РЖДстрой», из которого следует, что для участия в запросе котировок приглашены три претендента: ООО «М2М-Телематика Сибирь», ООО

«КАНО», ООО «ГУГОЛ». Вместе с тем, на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru Организатором опубликовано извещение о проведении запроса котировок, в соответствии с которым у каждого потенциального участника имеется возможность ознакомления с условиями участия закупки, однако отсутствует возможность участия в ней по причине не направления в их адрес предложения об участии.

Согласно Положению, Заявитель может принять участие в Запросе котировок и быть признанным претендентом только в случае, если со стороны Организатора ему направлена информация о потребности в закупаемых по Запросу котировок товарах, работах, услугах.

Так как предоставляемая на сайте информация о закупке является открытой, 24.04.2015 г. ООО «ВЕком» подало заявку на участие в запросе котировок, однако данная заявка не принята к рассмотрению по причине того, что Организатором в адрес Заявителя приглашение на участие в указанном запросе котировок не направлялось, несмотря на то, что Заявитель, в свою очередь, может обеспечить удовлетворение потребностей Заказчика.

Из представленных 04.06.2015 г. АО «РЖДстрой» пояснений и документов следует, что при организации проведения Запроса котировок какая-либо информация о потребности АО «РЖДстрой» в товарах, работах, услугах или запрос котировок цен Заявителю не направлялись. Организатором, в подтверждение своих доводов, не представлено обоснование необходимости проведения запроса котировок цен, а также формирования перечня компаний, которым направлены приглашения участвовать в закупке.

Согласно Протоколу запроса котировок от 27.04.2015 № 31502268290-01, размещенному на официальном сайте, победителем признано ООО «М2М-Телематика Сибирь», с которым по результатам закупки заключен договор на поставку тахографов для автопарка СМТ № 14 – филиала АО «РЖДстрой» в 2015 г., цена договора 576 000,0 руб.

Своими действиями АО «РЖДстрой» создало преимущественные условия для участников перед другими потенциальными участниками, которым не направлены предложения об участии, что, соответственно, ограничило конкуренцию.

На основании изложенного, Иркутским УФАС России приказом от 27.07.2015г. № 269 в отношении ОАО «РЖДстрой» (ИНН 7708587205, КПП 770901001, ОГРН 1067746082546, место нахождения: 105064, г. Москва, ул. Казакова, д. 8, стр. 6) возбуждено дело по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в действиях по включению в п. 192 Положения о порядке размещения заказов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности ОАО «РЖДстрой», утвержденное председателем Совета директоров ОАО «РЖДстрой» <...> 04.12.2012 г., условий, предусматривающих направление при размещении заказов методом запроса котировок цен информации о потребности в товарах, работах, услугах ограниченному кругу лиц, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

14.08.2015 г. от ООО «ВЕком» поступило письмо об отзыве заявления от 06.05.2015 (вх. № 5078) без рассмотрения, однако, удовлетворить данные требования не

представляется возможным, поскольку Иркутским УФАС России в отношении АО «РЖДстрой» возбуждено дело № 269, возврат заявления без рассмотрения в данном не предусмотрен. Кроме того, поступившее заявление не подписано директором, вследствие чего невозможно идентифицировать его как документ, поступивший от ООО «ВЕком» и имеющий юридическую силу.

20.08.2015 г. АО «РЖДстрой» представлены письменные пояснения, из которых следует, что в соответствии с решением Совета директоров АО «РЖДстрой» 15.07.2015 г. вступило в силу положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЖДстрой» (далее – Новое положение), в связи с чем, прежнее положение о закупках утратило силу с момента утверждения Нового положения (копия Нового положения представлено в Иркутское УФАС России вместе с пояснениями), в соответствии с которым запрос котировок осуществляется на основе сравнения предложений (состоятельности) нескольких участников закупки. На основании изложенного, АО «РЖДстрой» считает, что нарушение антимонопольного законодательства в его действиях отсутствует, в связи с чем просит рассмотрение по данному делу прекратить.

Комиссия Иркутского УФАС России, рассмотрев представленные материалы по делу № 269 от 27.07.2015г., заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно [ст. 2](#) Закона о закупках заказчик разрабатывает Положение о закупке, которое является правовым актом, нормативно обеспечивающим собственную

закупочную деятельность в соответствии с разноплановыми потребностями и экономическими интересами заказчика.

Законом о закупках предусмотрены требования к наличию обязательных сведений в Положении о закупке и к ее информационной доступности. При этом заказчик свободен в определении способов закупки (ч. 3 ст. 3) - законодатель не диктует заказчику условия для реализации каждого из установленных способов закупки. Случаи и порядок закупки установленными способами закрепляются самим заказчиком в Положении о закупке.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона о закупках АО «РЖДстрой» относится к числу юридических лиц, которые обязаны соблюдать общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к их закупке, установленные названным Федеральным законом.

Согласно положениям ч. 1 ст. 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, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников; создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений; участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений. Положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках (ч. 5 ст. 17).

В рассматриваемом случае включение Заказчиком - АО «РЖДстрой» в п. 192 Положения о закупках (в ред. от 04.12.2012г.) условий, предусматривающих направление при закупках методом котировок цен информации о потребности в товарах, работах, услугах ограниченному кругу лиц, не отвечает принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленным Законом о закупках, поскольку необоснованно ограничивает количество претендентов на участие в закупке, ограничивает конкуренцию, поскольку предусматривает допуск для участия в закупке участников, которым направлены предложения об участии, исключая при этом претендентов, способных на достойном уровне выполнить поставку тахографов. Установление таких условий не способно обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании вышеизложенного, условия п. 192 «Под запросом котировок цен понимается способ размещения заказа, при котором информация о потребности в товарах, работах, услугах сообщается организатором ограниченному кругу лиц, а лучшей признается котировочная заявка с самой низкой ценой договора» Положения Заказчика (в ред. от 04.12.2014) не отвечает целям Закона о закупках.

В соответствии с п.п. 11 п. 12 Нового положения конкурентным способом закупки является процедура закупки, в ходе которой выбор лучшего поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется на основе сравнения предложений (состоятельности) нескольких независимых участников закупки.

Подпунктом 1 п. 71 Нового положения установлено, что запрос котировок является конкурентным способом закупки. Подпунктом 28 п. 12 Нового положения установлено, что участником закупки, в том числе запроса котировок, является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые подали заявку и соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с порядком, предусмотренным настоящим Положением.

Пункт 336 Нового положения устанавливает требование о том, что извещение о проведении запроса котировок и котировочная документация размещаются в единой информационной системе. Таким образом, указанные требования нового положения о закупках устанавливают требования об обеспечении конкуренции при проведении запроса котировок, в том числе устанавливают возможность участия в запросе котировок неограниченного круга лиц.

Не смотря на то, что Новое положение вступило в силу с 15.07.2015 г. (обновлено на сайте закупок 29.07.2015г.), рассматриваемые Комиссией Иркутского УФАС России действия АО «РЖДстрой», выразившиеся во включении в п. 192 Положения о порядке размещения заказов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности АО «РЖДстрой» (в ред. от 04.12.2012г.) сведений о направлении при размещении заказов методом запроса котировок цен информации о потребности в товарах, работах, услугах ограниченному кругу лиц, приводят или могли привести к ограничению конкуренции, в том числе ущемлению прав и законных интересов ООО «ВЕком», соответственно, действия АО «РЖДстрой» содержат признаки нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 17, 39, 41, 48, 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

КОМИССИЯ РЕШИЛА:

1. Признать АО «РЖДстрой» (ИНН 7708587205, КПП 770901001, ОГРН 1067746082546,

место нахождения: 105064, г. Москва, ул. Казакова, д. 8, стр. 6) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г.

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части включения в п. 192

Положения о порядке размещения заказов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности ОАО «РЖДстрой», утвержденное председателем Совета директоров ОАО «РЖДстрой» <...> 04.12.2012г., условий, предусматривающих направление при размещении заказов методом запроса котировок цен информации о потребности в товарах, работах, услугах ограниченному кругу лиц, данные действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2. Прекратить дело № 269 от 27.07.2015г. о нарушении АО «РЖДстрой» антимонопольного законодательства на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

3. Копии решения направить сторонам по делу.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>, <...>.

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение

антимонопольного органа.