

**РЕШЕНИЕ**

**по делу №К12-119/13**

«10» декабря 2013 г.

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена «10» декабря 2013 года.

Полный текст решения изготовлен «24» декабря 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Яковлев П.В.	-	заместитель руководителя Управления, Председатель Комиссии;
Мультановская В.В.	-	начальник отдела контроля энергетики, член Комиссии;
Ивашова Е.В.	-	заместитель начальника отдела контроля энергетики, член Комиссии,

рассмотрев дело №К12-119/13 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Территориальная генерирующая компания №1» (далее – ОАО «ТГК-1») (местонахождение: 197198, Санкт-Петербург, пр. Добролюбова, д.16, корп.2, лит.А, Бизнес-центр «Арена-Холл») статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении и организации закупок в рамках реализации инвестиционных программ строительства, реконструкции и модернизации теплосетей и источников тепла за 2011-2013 гг., в присутствии представителей:

от ОАО «ТГК-1» (ответчик):

Родионов С.А. – представитель по доверенности от 01.01.2013 № 94-2013,

**УСТАНОВИЛА:**

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт - Петербургу (далее – Управление) поступило поручение Прокуратуры Санкт-Петербурга (далее – Прокуратура) о рассмотрении действий ОАО «ТГК-1» при проведении и организации закупок в рамках реализации инвестиционных программ строительства, реконструкции и модернизации теплосетей и источников тепла (далее – поручение).

В поручении указывается следующее.

По информации Прокуратуры, Закупочная документация ОАО «ТГК-1» на право заключения договоров подряда на осуществление строительства, реконструкции и модернизации теплосетевого хозяйства содержит требования к участнику о наличии опыта выполнения аналогичных работ (услуг), в том числе с ОАО «ТГК-1».

2. ОАО «ТГК-1» представило в Управление следующее обоснование своих действий (письма: от 06.09.2013 исх. № 176/1-1; от 27.11.2013 № 1231/1-213-ЛЕ).

Пунктом 7.1.1 раздела 7 «Условия выбора различных способов закупок» Положения (протокол № 7 от 20.07.2005) в случае отсутствия прямо предусмотренных иными пунктами раздела оснований, закупка любой продукции должна производиться исключительно путем проведения открытого одноэтапного конкурса без специальных процедур (в том числе путем проведения ценового конкурса для простой продукции). Решение о такой закупке вправе принять любое лицо, имеющее право подписи соответствующего (заключаемого по результатам закупочных процедур) договора. Если иное не определено настоящим Положением или иными внутренними документами заказчика, это же лицо назначает комиссию по проведению соответствующей закупки.

Согласно пункту 7.5.1 Раздела 7.5 «Запрос предложений» вышеуказанного положения о закупках запрос предложений проводится при выполнении хотя бы одного из следующих условий:

- на проведение конкурса нет времени или его проведение не целесообразно по каким-то иным веским причинам, однако обстоятельства, требующие немедленного проведения закупки, у единственного источника отсутствуют, а сложность продукции и условий ее поставки не допускают проведения запроса цен (иной веской причиной может быть то, что в силу специфичности предмета закупки заказчику или ее организатору необходима возможность необремененного ответственностью отказа от закупки (и заключения договора) на любом этапе процедуры);

- необходимо провести переговоры с участниками, а использование процедуры двух- и многоэтапного конкурса с учетом затрат времени или по иным веским причинам нецелесообразно;

- когда предполагаемый объем закупок не превышает:

- при поставках строительных материалов, подрядных работ и уникального оборудования – 3 000 000 рублей (без налога на добавленную стоимость);
- прочих товаров, работ, услуг – 2 500 000 рублей (без налога на добавленную

стоимость).

В соответствии с Положением о закупках (протокол № 2 от 18.07.2013) в годовой комплексной программе закупок (далее – ГКПЗ) указываются наименование предмета закупки, лотов, способ закупки и срок ее проведения, наименования инициатора закупки и организатора, сведения о начальной (максимальной) цене предмета закупки, иные сведения, предусмотренные законодательством (п. 2.6 указанного Положения). Иными словами, способ закупки утверждается одновременно с остальными необходимыми параметрами закупки Советом директоров ОАО «ТГК-1».

Уставом ОАО «ТГК-1» к компетенции Совета директоров отнесено утверждение годовой комплексной программы закупок и принятие иных решений в соответствии с утвержденными в Обществе документами, регламентирующими закупочную деятельность ОАО «ТГК-1».

Согласно п. 1.2.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг ОАО «ТГК-1» (в действующей редакции) документация о закупке (конкурсная документация, документация об аукционе, документация о запросе предложений) – это комплект документов, содержащий полную информацию о предмете, условиях и правилах проведения конкурентной закупки, правилах подготовки, оформления и подачи заявок на участие в конкурентной закупке участником процедур закупки, критериях и порядке оценки и сопоставления заявок, а также об условиях заключаемого по результатам конкурентной закупки договора.

За период 01.01.2011 по 01.09.2013 в Обществе утверждены:

- Конкурсная документация «Открытый одноэтапный конкурс без предварительного отбора на право заключения договора на выполнение работ для нужд предприятий ОАО «ТГК-1» от 03.01.2011;
- Конкурсная документация «Открытый одноэтапный конкурс без предварительного отбора на право заключения договора на выполнения работ для нужд предприятий ОАО «ТГК-1» от 03.01.2011;
- Документация по открытому запросу предложений «Открытый запрос предложений на право заключения договора на выполнение работ для ОАО «ТГК-1» от 03.01.2011;
- Документация по открытому запросу предложений «Открытый запрос предложений на право заключения договора на выполнение работ для ОАО «ТГК-1» от 02.01.2012;
- Документация по открытому запросу предложений «Открытый запрос предложений на право заключения договора на выполнение работ для ОАО «ТГК-1» от 30.08.2013 (далее – Документация).

Подробные требования к оказываемым услугам излагаются в техническом задании, являющемся приложением № 1 к Документации.

В соответствии с разделом 4.8 Документации по закупке от 30.08.2013 и Разделом V технического задания оценка конкурсных заявок осуществляется Конкурсной комиссией и включает отборочную и оценочную стадию. Оценка

заявок осуществляется Комиссией по подведению итогов самостоятельно, либо с привлечением экспертов и специалистов.

В оценочной стадии (пункт 4.8.5) Комиссия по подведению итогов запроса предложений оценивает и сопоставляет заявки и приводит их предварительное ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика исходя из следующих критериев:

- предложение по цене товаров, работ, услуг, являющихся предметом закупки, содержащееся в заявке на участие в запросе предложений участника запроса предложений  
(цена единицы товара, работы, услуги, цена запасных частей к технике, оборудованию);
- функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товаров, работ, услуг;
- квалификация участника запроса предложений и планируемых им к привлечению исполнителей (субподрядчиков), в том числе деловая репутация, наличие опыта выполнения работ, оказания услуг, производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иных показателей, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора;
- расходы на эксплуатацию и техническое обслуживание товара;
- сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;
- срок предоставления гарантий качества товара, работ, услуг;
- объем предоставления гарантий качества товара, работ, услуг;
- готовность участника на заключение договора по форме приложенной заказчиком в составе документации по запросу предложений

В рамках отборочной стадии Конкурсная комиссия, в частности, проверяет:

- правильность оформления представленных документов и их соответствие требованиям;
- соответствие участников конкурса требованиям технического задания;
- соответствие технического предложения (технические характеристики предлагаемых работ и предлагаемые договорные условия) требованиям технического задания.

По результатам проведения отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет конкурсные заявки, которые:

- в существенной мере не отвечают требованиям к оформлению документов технического задания;

- поданы участниками конкурса, которые не отвечают требованиям технического задания;
- содержат положения, не соответствующие установленным условиям технического задания.

Конкурсная комиссия также вправе отклонить конкурсную заявку в случае, если ее цена превышает максимально установленную цену.

Отсутствие (или наличие) положительного опыта сотрудничества (в т.ч. с ОАО «ТГК-1») на отборочной стадии комиссией не рассматривается и основанием для принятия решения об отклонении конкурсной заявки не является.

В рамках оценочной стадии конкурсная комиссия оценивает и сопоставляет конкурсные заявки и проводит их предварительное ранжирование по степени предпочтительности для заказчика в соответствии с утвержденным Регламентом конкурсной комиссии исходя из следующих критериев:

- срок и график выполнения работ;
- стоимость выполнения работ;
- соответствие сметной стоимости требованиям системы ценообразования, принятой в ОАО «ТГК-1»;
- лучшее предложение по результатам применения значений коэффициентов индексации перерасчета в текущие цены;
- наиболее выгодные условия оплаты;
- надежность участника, наличие большого опыта работы на энергетических предприятиях РФ, наличие опыта выполнения аналогичных работ, качество, ресурсные возможности и деловая репутация участника, положительный опыт сотрудничества (в т.ч. с ОАО «ТГК-1»);
- гарантийные обязательства;
- наличие сертификатов добровольных систем сертификации.

Конкурсная комиссия на своем заседании определяет победителя конкурса, конкурсная заявка которого заняла первое место в ранжировании конкурсных заявок.

Критерий «Надежность участника, наличие большого опыта работы на энергетических предприятиях РФ, наличие опыта выполнения аналогичных работ, качество, ресурсные возможности и деловая репутация участника, положительный опыт сотрудничества (в т.ч. с ОАО «ТГК-1»)» является оценочным, а не отборочным, т.е. по данному критерию заявки не могут быть отклонены. В случае отсутствия опыта выполнения аналогичных работ, качество, ресурсные возможности и деловая репутация участника, положительный опыт сотрудничества (в т.ч. с ОАО «ТГК-1») будет только уменьшен общий балл на 1 (весомость данного критерия составляет 1% из 100%). Кроме того, из формулировки данного критерия следует, что участник не обязательно должен иметь положительный опыт сотрудничества

именно с ОАО «ТГК-1».

Пунктом 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарами, работам, услугам, к условиям исполнения договора. Предъявляемые к участникам требования применяются в равной степени ко всем претендентам.

**3.** Рассмотрев информацию по делу №К12-119/13, Комиссия отмечает следующее.

Статья 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон № 135) устанавливает требования к торгам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 135 антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации, состоит из Закона № 135, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Закона № 135.

Поскольку Закон № 135 не раскрывает понятие «торги», то с учетом вышеназванной нормы следует руководствоваться положениями гражданского законодательства.

Так, исходя из пункта 4 статьи 447 Гражданского Кодекса РФ, под торгами подразумеваются такие формы состязания сторон как аукцион и конкурс.

Следовательно, принимая во внимание вышеперечисленные нормативные положения, объектом правового регулирования статьи 17 Закона № 135 являются исключительно конкурс и аукцион.

Согласно части 1 статьи 17 Закона № 135 при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

ОАО «ТГК-1» при организации и проведении закупок на право заключения договоров подряда при реализации мероприятий инвестиционной программы строительства, реконструкции и модернизации тепловых сетей и источников тепла на 2011-2013 годы руководствовалось и руководствуется следующими документами:

- Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ);
- Закупочной документацией.

За период с 01.01.2011 до 01.09.2013 в ОАО «ТГК-1» утверждены:

- Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ТГК-1», утвержденное решением Совета директоров ОАО «ТГК-1» (протокол № 7 от 20.07.2005);
- Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «ТГК-1», утвержденное решением Совета директоров ОАО «ТГК-1» (протокол № 6 от 27.10.2011);
- Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «ТГК-1», утвержденное решением Совета директоров ОАО «ТГК-1» (протокол № 2 от 18.07.2013).

Согласно п.п. 4.8.1.2 Документации открытого конкурса оценка конкурсных заявок состоит из отборочной стадии и оценочной стадии.

В рамках отборочной стадии комиссия проверяет правильность оформления конкурсных заявок и соответствие конкурсных заявок установленным требованиям. По результатам отборочной стадии комиссия принимает решение отклонить или допустить до оценочной стадии конкурсные заявки.

В рамках оценочной стадии (п. 4.8.3 Документации открытого конкурса) комиссия оценивает, сопоставляет конкурсные заявки и проводит их предварительное ранжирование. Опыт участника является критерием в рамках оценочной стадии, следовательно, на отборочной стадии заявки участника по данному критерию не могут быть отклонены.

Согласно содержанию Документации открытого конкурса в случае отсутствия опыта выполнения аналогичных работ, качество, ресурсные возможности и деловая репутация участника, положительный опыт сотрудничества (в т.ч. с ОАО «ТГК-1») будет уменьшен общий балл на 1 (весомость данного критерия составляет 1% из 100%). Основные критерии при определении победителя являются: срок и график выполнения работ; стоимость выполнения работ, что составляет 99% из 100%.

Материалами дела К12-119/13 установлено, что ОАО «ТГК-1» в период 2011-2013 гг. было проведено девять конкурсов (в 2011 г.) и подано на участие в общем количестве 30 заявок. В рамках проведения всех конкурсов по основаниям отсутствия опыта выполнения аналогичных работ, качество, ресурсные возможности и деловая репутация участника, положительный опыт сотрудничества (в т.ч. с ОАО «ТГК-1») ни одна из поданных заявок на участие в открытых конкурсах не была отклонена.

Таким образом, учитывая то, что значимость данного критерия составляет 1% из 100% и не является причиной для отклонения заявки, действия ОАО «ТГК-1», выразившиеся в предъявлении требований к претендентам – участникам открытого конкурса о наличии положительного опыта выполнения аналогичных работ, качество, ресурсные возможности и деловая репутация участника, положительный опыт сотрудничества (в т.ч. с ОАО «ТГК-1»), не могли привести к ограничению конкуренции, в том числе к ограничению числа участников, подавших заявки.

В рассмотренных действиях ОАО «ТГК-1» при проведении и организации закупок в рамках реализации инвестиционных программ строительства, реконструкции и модернизации теплосетей и источников тепла за 2011-2013 гг. не выявлены признаки нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**РЕШИЛА:**

Прекратить рассмотрение дела №К12-119/12 в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях ОАО «ТГК-1» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

П.В. Яковлев

Члены Комиссии

В.В. Мультановская

Е.В. Ивашова

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



