

## РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»

Дело №64-18.1-2016

01 июля 2016 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии – Гритчин И.Н. - начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России,

Члены комиссии:

Томиленко С.Ю. – главный специалист эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Лазебный А. Ю. – ведущий специалист эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

В присутствии:

<.....> от ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» (ОАО «ОГК-2») по доверенности.

<.....> от ООО «ППТК» по доверенности.

Рассмотрев жалобу ООО «Уфаойл» на действия ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» (ПАО «ОГК-2») - организатора закупки №31603802000 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ООО «ППТК» для нужд филиала ПАО "ОГК-2" - Троицкая ГРЭС, руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 и статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ООО «Уфаойл» на действия ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» (ПАО «ОГК-2») - организатора закупки №31603802000 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ООО «ППТК» для нужд филиала ПАО "ОГК-2" - Троицкая ГРЭС.

Заявитель указывает на нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно на требования закупочной документации ограничивающие круг

потенциальных участников закупки.

2. Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив представленные материалы, установила следующее:

ООО «ППТК» на основании п. 1.2.18 Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «ОГК-2» (далее по тексту - Положение), принятого в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 №223-ФЗ и утвержденного решением Совета Директоров ПАО «ОГК-2» от 01.07.2013 г. с изменениями, является специализированной компанией в области организации закупочных процедур, осуществляющей организацию и проведение процедур конкурентных закупок для нужд ПАО «ОГК-2».

П. 1.1.9. Документации об ОЗП №4148, утв. 11.09.2015 г. (далее - Документация) гласит, что Общество с ограниченной ответственностью «Предприятие производственно-технологической комплектации» (ООО «ППТК») специализированная компания в области организации закупочных процедур, осуществляющая организацию и проведение запроса предложений в интересах Заказчика и заключение Договора по его результатам. Все функции, обязанности и права Организатора при проведении запроса предложений указаны в Положении о закупках, товаров, работ, услуг ПАО «ОГК-2» и настоящей документации.

В целях реализации данного условия Положения между ПАО «ОГК-2» и ООО «ППТК» заключен договор об оказании агентских услуг №27/Аг-24/2009 от 02.02.2009, согласно которому ООО «ППТК» является уполномоченным агентом ПАО «ОГК-2».

В соответствии с выданным ПАО «ОГК-2» заданием на проведение конкурентной закупки в рамках агентского договора ООО «ППТК» (далее - Организатор) 21.06.2016 г. объявило о проведении открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора №5 990/16 (далее - ОЗП №5 990/16) на определение лучших условий дизельного топлива для нужд филиала ПАО «ОГК-2» - Серовская ГРЭС, начальная (максимальная) цена договора 62 541 901,00 руб. (без учета НДС).

Согласно п. 1.1.9 Документации об ОЗП №5990/16 организатором запросов предложений является ООО «ППТК», при этом все функции, обязанности и права организатора при проведении запросов предложений указаны в Положении и документациях.

На официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) открытый запрос предложений №5990/16 опубликован под реестровым номером 31603802000.

В ОЗП №5990/16 приняли участие следующие лица:

№п/п	Наименование участника	Предложение	Сумма
1	ООО "ИНТЭК-М" (142700, МО, Ленинский район, г. Видное, Южная промзона, д. 18)	94019-1-4	70 525 416,00 руб. (без НДС).
2	ООО "РегионНефтеТрейд"	94019-1-2	70 042 379,00 руб.

2	(142800, Московская область, г. Ступино, ул.Транспортная, вл. 11)	94019-1-3	(без НДС).
3	ЗАО "Уфаойл" (450096, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Энтузиастов, д. 6)	94019-1-5	72 389 696,00 руб. (в том числе НДС). Цена без НДС - 61347 200,00 руб.
4	ООО «РУАНТ» (142000, МО, г. Домодедово, микрорайон Западный, ул. Рабочая, д. 44а, пом. 22 (каб. 308)	94019-1-6	61977 050,00 руб. (без НДС).
5	АО ТК "ЕКС" (125167, г. Москва, ул. Восьмого марта 4-ая, д. 6, стр.1, оф. 9)	94019-1-1	71974 584,00 руб. (без НДС).
6	ООО "ФинРусИнвест" (121596, г. Москва, ул. Горбунова, д. 2, стр. 204)	94019-1-2	61 199 000,00 руб. (без НДС).

о чем свидетельствует Протокол вскрытия заявок «Запрос предложений №94019-1» от 29.06.2016г.

На момент поступления жалобы в Ставропольское УФАС России и направления в адрес организатора торгов уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов закупка находилась на стадии вскрытия конвертов. Оценка сопоставление заявок, а так же итоги закупки подведены не были.

3. Исследовав материалы настоящей жалобы, а так же доводы сторон, проведя расследование в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Ставропольского УФАС России установила следующее.

3.1 Довод Заявителя об установлении Заказчиком/Организатором в п. 1.3.1 Документации ОЗП №5 990/16 претензионного срока в количестве 5-ти дней является неправомерным ввиду следующего.

Согласно п. 1.3.1 Документации ОЗП №5 990/16 все споры и разногласия, возникающие в связи с проведением запроса предложений, в том числе касающиеся исполнения Заказчиком/Организатором запроса предложений, и участниками размещения заказа своих обязательств подлежат урегулированию в претензионном порядке. В этом случае срок рассмотрения претензии составляет 5 (пять) календарных дней с момента ее получения.

Данное требование носит промежуточный характер и предполагает решение возникших разногласий в добровольном порядке до подведения итогов оспариваемой процедуры.

Кроме того, в закупочной документации установлено условие о разрешении споров именно между Участником и Организатором. При этом согласно п. 1.1.7 Документации ОЗП №5990/16 участником процедуры закупки является участник закупки, представивший Организатору заявку на участие в запросе предложений в порядке, установленном Извещением и документацией о запросе предложений.

Таким образом, вышеуказанное условие не отменяет и не противоречит положениям действующего законодательства, так как распространяет свое действие на возможность претензионного урегулирования споров до момента подведения итогов ОЗП №5990/16 и не лишает права Участника на обжалование действий Заказчика иными предусмотренными действующим законодательством способами.

3.2 Довод Заявителя, о неправомерности заказчика в одностороннем порядке без обоснования причин отменить процедуру запроса предложений, что не отвечает принципам прозрачности, является необоснованным и подлежит отклонению ввиду следующего.

Согласно п. 1.2.9 Положения о закупках запрос предложений является конкурентной закупкой, не являющейся торгами (конкурсом, аукционом) в соответствии со статьями 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации или публичным конкурсом в соответствии со статьями 1057 - 1061 Гражданского кодекса Российской Федерации, правила, проведения которой регламентируются настоящим Положением, и по результатам проведения запроса предложений может быть определена лучшая заявка на участие в запросе предложений, содержащая лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, представленная участником, наиболее полно соответствующим требованиям документации о запросе предложений, и заключен договор.

Из п. 9.5.1 Положения о закупках следует, что Заказчик/Организатор вправе отказаться от проведения запроса предложений, а также завершить процедуру запроса предложений без заключения договора по его результатам в любое время, при этом Заказчик/Организатор не возмещает участнику запроса предложений расходы, понесенные им в связи с участием в процедуре запроса предложений.

Таким образом, Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что право установления требований закупочной документации настоящей закупки, а именно пункта 1.4.5 и пункта 2.14.1, предусматривающих право в одностороннем порядке без обоснования причин отменить процедуру запроса предложений, на нарушает требования действующего законодательства.

3.3 Довод заявителя о необоснованности требования заказчика о предоставлении в составе заявки документов подтверждающих возможность поставки товара является необоснованным ввиду следующего.

В соответствии с п. 9.6.1 Положения для участия в запросе предложений участник процедур закупки подает заявку на участие в запросе предложений в соответствии с требованиями, установленными документацией о запросе предложений. Техническое задание, Ведомость и Приложения к техническому заданию также являются неотъемлемой частью Документации открытого запроса предложений.

Согласно п. 2.4.2.9 Документации, Участнику, в случае если он не является НПЗ, предоставляется возможность включить в состав своей заявки на участие в открытом запросе предложений один из ниже перечисленных документов:

- документ, действующий в период поставки Продукции (установленный п.1 Технического задания), выданный либо подписанный НПЗ или ВИНК (предприятием (организацией), входящей в структуру ВИНК, выполняющей функции сбыта нефтепродуктов), подтверждающий статус участника как дилера НПЗ (ВИНК соответственно). Требования к форме указанного документа не установлены;

- документ, действующий в период поставки Продукции (установленный п.1 Технического задания), выданный либо подписанный НПЗ или ВИНК (предприятием (организацией), входящей в структуру ВИНК, выполняющей функции сбыта нефтепродуктов), подтверждающий статус участника как уполномоченного дистрибьютера Продукции, указанного НПЗ (НПЗ, входящего в состав ВИНК, соответственно). Требования к форме указанного документа не установлены;

- документ, действующий в период поставки Продукции (установленный п.1 Технического задания), выданный НПЗ или ВИНК (предприятием (организацией), входящей в структуру ВИНК, выполняющей функции сбыта нефтепродуктов), подтверждающий факт обращения участника в адрес НПЗ или ВИНК по вопросу организации поставки Продукции в соответствии требованиями Технического задания и содержащий информацию о возможности НПЗ изготовить/отгрузить Продукцию в соответствии с требованиями п.1. Технического задания для целей организации ее поставки в адрес филиала ПАО «ОГК-2»-Серовская ГРЭС.

Согласно разъяснений ФАС России (письмо от 25.02.2013 №АЦ/6511/13) заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки, и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства.

Проанализировав заявки участников рассматриваемой закупки, установлено, что в заявках претендентов, в том числе заявке подателя жалобы содержится информация, предоставление которой установлено пунктом 2.4.2.9 закупочной документации.

Таким образом, Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что данные требования Документации ОЗП №5 990/16 не могут быть расценены как дискриминационные в отношении участников.

3.4 Пунктом 1.4.6 закупочной документации установлено, что организатор торгов в праве отклонить заявки претендентов при наличии признаков согласованных действий.

Комиссия Ставропольского УФАС России, исследовав данный пункт закупочной документации установила следующее.

Статьей 8 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено понятие «согласованных действий», в частности, согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке при отсутствии соглашения,

удовлетворяющие совокупности следующих условий: результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов; действия заранее известны каждому из участвующих в них хозяйствующих субъектов в связи с публичным заявлением одного из них о совершении таких действий; действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов, участвующих в согласованных действиях, и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Согласно действующего законодательства, в частности Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», полномочия квалификации действий субъектов, как согласованных действий возложена Федеральной антимонопольную службу Российской Федерации и ее территориальные органы.

Таким образом, как ООО «ППТК», так и ПАО "ОГК-2" не наделены полномочиями квалификации действий участников закупочных процедур в рамках Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», следовательно установление данного требования в закупочной документации является необоснованным и применение данного пункта влечет необоснованное отклонение заявок претендентов.

В то же время, проанализировав закупочную документацию, а так же документы и материалы настоящей закупки, Ставропольское УФАС России отмечает, что на момент рассмотрения настоящей жалобы, процедура находилась в стадии вскрытия конвертов, то есть у организатора торгов, на момент приостановления торгов, отсутствовали основания применения пункта 1.4.6 закупочной документации, соответственно его установление не повлекло ущемление прав участников закупочной процедуры на момент рассмотрения настоящей жалобы.

На основании изложенного Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что в действиях организатора закупки №31603802000 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ООО «ППТК» для нужд филиала ПАО "ОГК-2" - Троицкая ГРЭС содержится факт нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно установление в закупочной документации пункта 1.4.6, согласно которого организатор торгов, не имея полномочий на установление согласованных действий в понимании статьи 8 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», вправе отклонить заявки при выявлении признаков согласованных действий.

Иных нарушений порядка организации и проведения торгов не установлено.

Согласно, части 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Уфаойл» на действия ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» (ПАО «ОГК-2») - организатора закупки №31603802000 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ООО «ППТК» для нужд филиала ПАО "ОГК-2" - Троицкая ГРЭС - обоснованной.

2. Выдать заказчику ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» и организатору торгов ООО «ППТК» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно:

- внести изменения в закупочную документацию закупки №31603802000, а именно исключить пункт 1.4.6 Закупочной документации, устанавливающий право организатора отклонить заявки претендентов при наличии признаков согласованных действий.

- установить срок исполнения предписания 10 дней с момента получения копии Решения и Предписания антимонопольного органа.

- ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» и ООО «ППТК» об исполнении предписания сообщить в течение трех дней с момента исполнения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.