

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-02-18-10

Резолютивная часть решения объявлена 12.02.2010 года
Новосибирск

г.

Решение изготовлено в полном объеме 16.02.2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

член Комиссии;

Князькова Светлана Егоровна - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного

контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии:

представителей заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «Росгосстрах» (далее ООО «Росгосстрах»);

представителя ответчика ЗАО «Региональные электрические сети»;

рассмотрев дело № 02-01-02-18-10 от 21.01.2010 г. по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Региональные электрические сети» (далее ЗАО «РЭС») пункта 9 части 1 статьи 18 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА

В Новосибирское УФАС России поступило заявление ООО «Росгосстрах-Сибирь» (далее ООО «РГС-Сибирь») по поводу несоответствия Конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения договора добровольного медицинского страхования, проводимого ЗАО «РЭС», действующему законодательству.

02.12.2009 г. на сайте <http://www.eseti.ru> ЗАО «Региональные электрические сети»

было опубликовано Извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора добровольного медицинского страхования.

С целью принять участие в конкурсе 14.12.2009 г. ООО «РГС-Сибирь» направило в адрес ЗАО «РЭС» письмо с просьбой представить конкурсную документацию. Изучив конкурсную документацию, ООО «РГС-Сибирь» пришло к выводу, что порядок оценки конкурсных заявок, установленный в Конкурсной документации указанного заказа, противоречит порядку оценки, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 10.09.2009 г. № 722 «Об утверждении правил оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд».

Заявитель считает, что несоответствие конкурсной документации действующему законодательству может привести к признанию проведенного конкурса недействительным в результате его обжалования и тем самым лишить права ООО «Росгосстрах-Сибирь» стать страховщиком данного имущества в случае победы.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 24, 28, главой 8 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее ФЗ № 94-ФЗ) ООО «РГС-Сибирь» в заявлении просит провести внеплановую проверку соответствия конкурсной документации действующему законодательству, обязать ЗАО «РЭС» внести в конкурсную документацию соответствующие изменения и продлить срок подачи заявок не менее чем на двадцать дней с момента опубликования изменений, внесенных в конкурсную документацию (далее КД).

Поскольку проведение ЗАО «РЭС» конкурсных процедур в целях приобретения услуги добровольного медицинского страхования не является поставкой для государственных или муниципальных нужд, то есть ЗАО «РЭС» не является государственным или муниципальным заказчиком, заявление ООО «РГС-Сибирь» не может быть рассмотрено в порядке рассмотрения жалоб согласно ФЗ № 94-ФЗ. Соответственно заявленные ООО «РГС-Сибирь» требования об обязанности ЗАО «РЭС» внести в конкурсную документацию соответствующие изменения и продлить срок подачи заявок не менее чем на двадцать дней с момента опубликования изменений, внесенных в КД, не могут быть применены. Указанные меры могут быть применены только при рассмотрении жалобы в порядке ФЗ № 94-ФЗ, однако, как было указано выше, ЗАО «РЭС» не является государственным или муниципальным заказчиком. При этом Новосибирским УФАС России установлено следующее.

ЗАО «РЭС» Приказом ФСТ России № 140-э от 18.04.2005 г. включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в раздел: «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии», под регистрационным номером 54.1.38, то есть его деятельность в соответствии с ФЗ № 147-ФЗ от 17.08.1995 г. «О естественных монополиях» подлежит государственному регулированию и контролю.

Пунктом 9 части 1 статьи 18 ФЗ № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции») установлено, что субъекты естественных монополий для оказания финансовой услуги по медицинскому страхованию осуществляют отбор финансовых организаций путем проведения открытого

конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии со статьей 28 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 г. № 722 утверждены «Правила оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд» (далее Правила). Данные Правила вступили в силу с 1 ноября 2009 года.

П. 16 Правил установлено, что Рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «цена контракта» («цена контракта за единицу товара, работы, услуги»), определяется по формуле:

$$Ra_i = A_{\max} - A_i / A_{\max} \times 100$$

где:

Ra_i - рейтинг, присуждаемый i -й заявке по указанному критерию;

A_{\max} - начальная (максимальная) цена контракта, установленная в конкурсной документации (сумма начальных (максимальных) цен за единицу товара, работы, услуги, установленных в конкурсной документации) в соответствии с пунктом 15 настоящих Правил;

A_i - предложение i -го участника конкурса по цене контракта (по сумме цен за единицу товара, работы, услуги).

В Конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения договора добровольного медицинского страхования ЗАО «РЭС» установлен иной порядок оценки цены договора. Так в п. 3.11 Конкурсной документации цена договора оценивается следующим образом:

Критерий	Оценка
	Максимальная оценка 20 баллов. Оценка заявок проводится в зависимости от размера снижения цены.

Цена договора (С)	Уменьшение цены на каждые 5000 рублей составляет 1 балл (то есть на 5000 – 1 балл, на 10000 – 2 балла, на 15000 – 3 балла и т.д.) Заявкам, с максимальным снижением цены присваивается оценка не более 20 баллов.
-------------------	--

Таким образом, порядок оценки конкурсных заявок, установленный ЗАО «РЭС» в Конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения договора добровольного медицинского страхования не соответствует порядку оценки заявок, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 10.09.2009 г. N 722 "Об утверждении Правил оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд", и следовательно не соответствует положениям Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ.

На основании изложенного Новосибирским УФАС России в отношении ЗАО «РЭС» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 9 части 1 статьи 18 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», которое выразилось в отборе ЗАО «РЭС» финансовой организации для оказания услуг добровольного медицинского страхования не в соответствии (с нарушением) положений федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд.

Перед началом рассмотрения дела представители заявителя передали Комиссии Новосибирского УФАС России заявление «о замене в связи с реорганизацией», в котором сообщается следующее. 01.01.2010 завершилась реорганизация ООО «Росгосстрах-Сибирь» в форме присоединения к ООО «Росгосстрах». В соответствии со статьей 58 ГК РФ и пунктом 4 статьи 53 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят все права и обязанности присоединенного юридического лица. Переход объектов гражданских прав при реорганизации в соответствии со статьей 129 ГК РФ осуществляется в порядке универсального правопреемства. Соответственно, права стороны по делу № 02-01-02-18-10 от 21.01.2010 г. переходят к ООО «Росгосстрах» в полном объеме в порядке универсального правопреемства.

Комиссия Новосибирского УФАС России удовлетворило указанное заявление ООО «Росгосстрах».

12.02.2010 на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель заявителя уточнил свои требования о рассмотрении дела не в порядке ФЗ № 94-ФЗ, а в порядке Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции». В частности представитель ООО «Росгосстрах» попросил признать ЗАО «РЭС» нарушившим статью 18 ФЗ «О защите конкуренции» и обратиться с иском в суд для признания сделки, заключенной ЗАО «РЭС» по результатам открытого конкурса на право заключения договора добровольного медицинского страхования, недействительной.

Представителем ЗАО «РЭС» представлены следующие объяснения по делу.

02.12.2009 г. ЗАО «РЭС» на Интернет-сайте www.eseti.ru было размещено извещение о проведении открытого конкурса на выбор страховой организации на право заключения договора добровольного медицинского страхования работников ЗАО «РЭС». К указанному извещению была приложена конкурсная документация, а также проект договора добровольного медицинского страхования (ДМС).

12.01.2010 г. был составлен Протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на право заключения договора добровольного медицинского страхования работников ЗАО «РЭС».

Согласно п. 5 указанного Протокола в назначенный для подачи заявок срок поступил один запечатанный конверт с заявкой от ООО «Региональная страховая компания «Губернская». В связи с подачей одной заявки было принято решение о признании конкурса несостоявшимся. В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения договора добровольного медицинского страхования работников ЗАО «РЭС» от 13.01.2010 года по результатам проверки на соответствие оформления заявки условиям Конкурсной документации ООО «Региональная страховая компания «Губернская» было признано участником конкурса.

Представитель ЗАО «РЭС» выразил просьбу к Комиссии Новосибирского УФАС России при оценке наличия в действиях Общества признаков нарушения п. 9 части 1 ст. 18 ФЗ «О защите конкуренции» учесть позицию арбитражных судов (Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 14.01.2010 г. по делу № А75-6723/2009), а также положения письма ФАС РФ от 25.02.2009 г. № ИА/4665 «О применении положения части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к субъектам естественных монополий», согласно которому не является нарушением антимонопольного законодательства выбор финансовой организации, когда оказание финансовых услуг связано с осуществлением субъектом естественной монополии деятельности, не носящий естественно-монопольный характер.

По настоящему делу ЗАО «РЭС» осуществлялся выбор финансовой организации в целях заключения договора добровольного медицинского страхования. Естественно-монопольный характер деятельности ЗАО «РЭС» носят услуги по технологическому присоединению и услуги по передаче электрической энергии. Заключение договора добровольного медицинского страхования и, соответственно, выбор финансовой организации для оказания услуги добровольного медицинского страхования не связан с видами деятельности ЗАО «РЭС», носящими естественно-монопольный характер.

Таким образом, поскольку законодательством не возложена на ЗАО «РЭС» обязанность по выбору финансовой организации на заключение договора добровольного медицинского страхования путем проведения конкурса, не имеется оснований для признания ЗАО «РЭС» нарушившим п.9. части 1 статьи 18 ФЗ № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Изложенная выше позиция ЗАО «РЭС» не может быть принята по следующим основаниям.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ЗАО «РЭС» сообщил, что работники, застрахованные по Договору добровольного медицинского страхования № ДМС-1002 от 01.02.2010 г., заключенному по результатам открытого конкурса от 02.12.2009 г., выполняют в том числе работы по технологическому присоединению энергопринимающих устройств, обслуживанию сетей ЗАО «РЭС», то есть являются непосредственными исполнителями естественно-монопольной деятельности ЗАО «РЭС».

Ссылка ЗАО «РЭС» на Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 14.01.2010 г. по делу № А75-6723/2009 и письмо ФАС РФ от 25.02.2009 г. № ИА/4665 в данном случае неуместна, поскольку в данных документах рассматривается вопрос о наличии (отсутствии) обязанности субъекта естественной монополии проводить открытый конкурс (аукцион) при отборе финансовой организации, когда оказание финансовой услуги не связано с осуществлением хозяйствующим субъектом естественно-монопольной деятельности. В деле № 02-01-02-18-10 от 21.01.2010 г. рассматривается вопрос не о наличии (отсутствии) обязанности ЗАО «РЭС» проводить открытый конкурс для отбора финансовой организации для заключения договора ДМС (поскольку, объявив конкурс от 02.12.2009 г. на право заключения договора ДМС, ЗАО «РЭС» изначально признало указанную обязанность), а вопрос о проведении данного конкурса не в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Изучив материалы дела № 02-01-02-18-10 от 21.01.2010 г. в отношении ЗАО «РЭС» и доводы ответчика в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Порядок оценки конкурсных заявок, установленный ЗАО «РЭС» в Конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения договора добровольного медицинского страхования не соответствует порядку оценки заявок, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 10.09.2009 г. N 722 "Об утверждении Правил оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд", и следовательно не соответствует положениям Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ.

Таким образом, ЗАО «РЭС», являясь субъектом естественных монополий, осуществляло отбор финансовой организации для оказания услуг добровольного медицинского страхования путем проведения открытого конкурса не в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд, чем нарушило п. 9 части 1 статьи 18 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» указанное нарушение является основанием для признания судом Договора добровольного медицинского страхования № ДМС-1002 от 01.02.2010 г., заключенного ЗАО «РЭС» с ООО «Региональная страховая компания «Губернская» по результатам указанного конкурса, недействительным.

В связи с изложенным, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА

1. Признать Закрытое акционерное общество «Региональные электрические сети» нарушившим пункт 9 части 1 статьи 18 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» при проведении отбора финансовой организации для оказания услуг добровольного медицинского страхования. Указанное нарушение выразилось в проведении открытого конкурса от 02.12.2009 г. на право заключения договора добровольного медицинского страхования не в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, а именно в установлении в Конкурсной документации к открытому конкурсу от 02.12.2009 г. порядка оценки конкурсных заявок не в соответствии с Правилами оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 г. № 722.

2. Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области обратиться с иском в суд о признании Договора добровольного медицинского страхования № ДМС-1002 от 01.02.2010 г., заключенного ЗАО «РЭС» с ООО «Региональная страховая компания «Губернская» по результатам открытого конкурса на право заключения договора добровольного медицинского страхования, недействительным.

3. Признать, что основания для выдачи предписания и (или) принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии

Г.Н. Даниленко

С.Е. Князькова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 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.