РЕШЕНИЕ

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

Дело №33-18.1-2016

25 марта 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 – Сапунов Д.Н. заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю,

Члены комиссии:

Гритчин И.Н. – начальник 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 ООО «Уфаойл» по доверенности.

<……> 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 №31603371442 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 №31603371442 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 установление 10 дневного срока на заключение договора по результатам закупки, а так же на отсутствие в закупочной документации критериев оценки заявок.

2. Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, проведя расследование, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», 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».

29.02.2016 (МСК) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте для размещения информации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц было размещено извещение о проведении Открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора в электронной форме «ОЗП №5 334/16 - Определение лучших условий поставки мазута для нужд филиала ПАО "ОГК-2" - Троицкая ГРЭС (216Р102577)» (номер Закупки 31603371442).

Согласно таблицы предложений участников на поставку мазута топочного М-100 для нужд филиала ПАО «ОГК-2» - Троицкая ГРЭС на участие в закупке поступили 9 заявок:

- ООО «Единые коммунальные системы»;

- ООО «Абсолют Трейд»;

- ООО «Интэк-М»;

- ООО «РегионНефтеТрейд»;

- ООО «Красноярская топливная компания»;

- ООО «Топ Трейд»;

- ООО «НПП Литология»;

- ООО «СибПром»

- ООО «ЭнерСтройпроект»;

Во исполнение Уведомление Ставропольского УФАС России о поступлении жалобы и приостановлении торгов, закупочная процедура приостановлена, что подтверждается материалами, представленными организатором торгов.

В соответствии с итоговым Протоколом №219 от 17.03.2016 года, победителем закупочной процедуры было признано ООО «Единые коммунальные системы», заявка ООО «Сиб Пром» была отозвана, остальные заявки были отклонены.

Исследовав закупочную документацию, Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает следующее.

Частью 8 формы предоставления описи документов Пунктом 5.2 Закупочной документации, установлено требование о предоставлении претендентами Свидетельства предприятия–изготовителя продукции и письмо от предприятия-изготовителя продукции о готовности осуществлять отпуск продукции в адрес заказчика через данного участника.

Исследовав закупочную документацию, Комиссией Ставропольского УФАС России установлено, что документация не содержит каких-либо разъяснений о том, какое именно свидетельство предприятия–изготовителя продукции должно быть представлено в составе заявки и кем оно должно быть выдано.

Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что иные пункты конкурсной документации не содержат требований о предоставлении свидетельства предприятия–изготовителя продукции.

Таким образом, Заказчиком в части 8 формы предоставления описи документов установленной Пунктом 5.2 Закупочной документации было установлено требование о предоставлении неопределенного документа, требования к которому не установлены закупочной документацией.

При вышеуказанных обстоятельствах, претендент на участие в закупке, не обладает в полной мере информацией о документах необходимых для участия в торгах, что влечет ограничение потенциальных участников закупочной процедуры.

Исследовав заявки претендентов, в частности победителя закупки, установлено, что в заявках, поданных на участие в рассматриваемой закупки, отсутствуют какие либо свидетельства предприятия–изготовителя продукции, в том числе в заявке победителя закупки.

На основании изложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что организатор торгов своими действиями по включению в закупочную документацию требования о предоставлении свидетельства предприятия–изготовителя продукции, допустил ограничение круга потенциальных участников торгов, ввиду отсутствия в закупочной документации информации об указанном

свидетельстве.

Пунктом 5.3 Технического задания определено, что участник запроса предложений обязан предоставить Паспорт качества Производителя, на производимый мазут, планируемый к поставке и подтверждающий соответствие предполагаемой им продукции, установленным требованиям, выданный не ранее 2 (двух) месяцев до даты проведения процедуры вскрытия конвертов с Заявками на участие в Запросе предложений.

В то же время, закупочная документация не содержит какого-либо разъяснения о том, что именно является паспортом качества производителя на производимый товар и кем указанный документ должен быть выдан.

Исходя из буквального прочтения пункта 5.3 Технического задания, претендент должен представить паспорт соответствия производимого мазута требованиям установленным ГОСТами и ТУ, и указанный документ должен быть выдан специализированным органом, в компетенцию которого входит проверка соответствия горюче-смазочных материалов нормам, установленным действующим законодательства.

Исследовав заявку ООО «Единые коммунальные системы», признанной победителем рассматриваемой процедуры, Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что в составе указанной заявки представлен паспорт качества №00062 на мазут топочный 100, 1,50%, малозольный, выданный ООО «Томскнефтепереработка» - производителем данного мазута.

В то же время, в заявках ООО НПП «Литология», ООО «Красноярская топливная компания», ООО «Топ Трейд», так же были представлены паспорта качества продукции, выданные производителями мазута, по своему содержанию не отличающиеся, от паспорта качества представленного в составе заявки ООО «Единые коммунальные системы».

Таким образом, ввиду того, что паспорт качества, выданный производителем мазута, на свой же товар, по мнению организатора закупки не является объективны подтверждением качества поставляемого товара, заявка ООО «Единые коммунальные системы» так же должна была быть отклонена, ввиду не соответствия пункту 5.3 Технического задания.

Организатором торгов был нарушен порядок организации и проведения торгов, выразившейся в создании неравных условий претендентам, по средствам нарушения порядка определения победителя закупки.

Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что отсутствие в закупочной документации, внятных требований к заявке, подаваемой на участие в закупке, а именно к документам представляемым в составе заявки, влечет ограничение потенциальных участников торгов и как следствие исключает конкурентную борьбу при проведении процедуры торгов.

На основании изложенного, Комиссией Ставропольского УФАС России установлено, что в составе заявки организатором торгов был нарушен порядок допуска претендентов к участию в рассматриваемой закупки, что привело к необоснованному допуску, а в дальнейшем признание победителем претендента,

заявка которого подлежала отклонению как несоответствующая пункту 5.3 Технического задания.

3. Комиссия Ставропольского УФАС России изучив положения закупочной документации, установила следующее.

Пунктом 1.3.1 Закупочной документации, установлен порядок обжалования, а именно, 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 15 дней с момента ее поступления.

В то же время, номами Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что за обжалованием действий заказчика, претендент вправе обратится в Федеральную антимонопольную службу или суд, для восстановления свои нарушенных прав.

В то же время, в соответствии с требованиями закупочной документации при обращении в суд или ФАС России, претендент нарушит требования, установленный закупочной документации о порядке обжалования действий конкурсной комиссии и на данном основании он может быть не допущен к участию в закупочной процедуре.

На основании изложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, своими действиями заказчик ограничивает права претендентов в части возможности действий по обжалованию действий заказчика

4. Исследовав Положение о Закупках ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии», Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает следующее.

Пунктом 5.8 Положения о закупках общества установлен порядок заключения договоров по результатам закупочных процедур ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии».

Изучив Положение о закупках, в частности пункт 5.8 Положения о закупках, Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что Положением о закупках общества не установлены сроки заключения договора по результатам проведенной закупки.

Пунктом 5 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Таким образом, заключение договора по результатам закупочной процедуры ранее чем через 10 дней со дня размещения итогового протокола на сайте zakupki.gov.ru, исключает возможность обжалования действий заказчика в

антимонопольный орган до момента заключения договора.

В требованиях установленных в закупочной документации о проведении открытого одноэтапного запроса предложений без проведения предварительного отбора в электронной форме «ОЗП №5 334/16 - Определение лучших условий поставки мазута для нужд филиала ПАО "ОГК-2" - Троицкая ГРЭС (216Р102577)» (номер Закупки 31603371442), определено, что договор с победителем закупочной процедуры заключается в течении 5 рабочих дней с даты опубликования итогового протокола на сайте zakupki.gov.ru.

Соответственно, при рассмотрении настоящей закупки, Комиссией Ставропольского УФАС России выявлено фактическое сокращение сроков на обжалование действий в антимонопольный орган и как следствие не возможность принятия оперативных действий по пресечению неправомерных действий заказчика.

Указанные обстоятельства могут привести к ущемлению прав участников закупки, не согласных с действиями заказчика, и исключает возможность антимонопольного органа совершить действия по восстановлению прав участников закупки, нарушенных при незаконных действиях заказчика.

На основании изложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о внесении изменений в Положение о закупках ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии», в части установление 10-тидневного моратория на заключение договора, с момента опубликования итогов закупки на сайте zakupki.gov.ru.

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 №31603371442 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:

- аннулировать закупку №31603371442 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

- при необходимости провести закупочную процедуру повторно, с учетом требований Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

- 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.

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

- в положение о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» внести изменение в части установления срока, до истечении которого договор не может быть заключен, не менее установленного частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» срока.

- установить срок исполнения предписания 1 месяц с момента получения копии Решения и Предписания антимонопольного органа.

- ПАО «Вторая генерирующая компания оптового рынка электроэнергии» 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.