

РЕШЕНИЕ № 48-А

г. Екатеринбург

Резолютивная часть объявлена 21.09.2012

Изготовлена в полном объеме: 26.09.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 48-А по признакам нарушения заказчиком ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Урал» (далее – ОАО «МРСК Урал») при проведении конкурентных переговоров на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по теме: «Разработка и внедрение географической информационной системы (ГИС) ОАО «МРСК Урал». Разработка технологических решений по организации сбора и использования пространственных данных в межрегиональной распределительной сетевой компании с применением методов дистанционного зондирования» № 31388 порядка проведения конкурентных переговоров, в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Дело № 48-А о нарушении порядка организации и проведения конкурентных переговоров возбуждено на основании заявления ООО «ГЕОЗЕМ» (ул. 8 Марта, 4-8, г. Екатеринбург, 620014), в котором сообщалось следующее:

Заказчиком 22.08.2012 на сайте ОАО «МРСК Урала» размещен заказ на предмет «Право заключения договора на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по теме: «Разработка и внедрение географической

информационной системы (ГИС) ОАО "МРСК Урала". Разработка технологических решений по организации сбора и использования пространственных данных в межрегиональной распределительной сетевой компании с применением методов дистанционного зондирования», объявление № 31388 от 22 августа 2012 года.

При рассмотрении конкурсной документации ООО «ГЕОЗЕМ» определил: отсутствует приложение 1 указанное в строке 11 раздела 6.2 Технического задания (схема расположения объектов работ на опытном полигоне); отсутствует список объектов ОАО «МРСК Урала» на территории опытного полигона; имеются 30 вопросов, требующих разъяснений.

ООО «ГЕОЗЕМ» 26 августа 2012 г. исх. № 14-2012 от 22.08.2012 г. направил запрос на разъяснение положений конкурсной документации ответ, на который на момент подачи жалобы не получил.

10 сентября 2012 г. в адрес заказчика направлено письмо исх. № 20-2012 от 10 сентября 2012 г. «Об изменении условий конкурса и продлении сроков подачи заявки, дополнение к исх. № 14-2012 от 22 августа 2012 г.» на который также не был дано ответ.

Согласно части 1 статьи 24 Закона о размещении заказов в течение двух рабочих дней (в условиях торгов три дня) со дня поступления указанного запроса заказчик, уполномоченный орган обязаны направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

Заказчиком разъяснение конкурсной документации в письменной форме или в форме электронного документа в адрес заявителя в установленные сроки отправлено не было, что нарушает положения части 1 статьи 24 Закона о размещении заказов. На электронной площадке торгов разъяснения на поставленные вопросы не было.

На основании вышеизложенного ООО «ГЕОЗЕМ» считает, что заказчиком нарушено законодательство, регулирующее проведение открытых торгов и просит признать в действиях организатора торгов в лице ОАО «МРСК УРАЛ» нарушение действующего законодательства и обязать заказчика дополнить конкурсную документацию недостающими материалами, изменить условия конкурса и провести их в более поздние сроки, устранить нарушений Закона о размещении заказов.

Представители ответчика на заседании Комиссии указали следующее:

Считают, что доводы ООО «ГЕОЗЕМ», изложенные в жалобе на действия ОАО «МРСК Урала», являются необоснованными и не мотивированными в силу нижеизложенного.

1. У ООО «ГЕОЗЕМ» отсутствуют какие-либо правовые основания, предусмотренные действующим законодательством, для обжалования в антимонопольный орган действий (бездействия) ОАО «МРСК Урала» при проведении открытых конкурентных переговоров с предварительным квалификационным отбором на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по теме: «Разработка и внедрение географической информационной системы (ГИС) ОАО «МРСК Урала». Разработка технологических решений по организации сбора и использования пространственных данных в межрегиональной распределительной сетевой компании с применением методов дистанционного зондирования».

В настоящее время правовой основой закупочной деятельности ОАО «МРСК Урала» в силу статьи 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ является Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, другие федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, а также принятые в соответствии с ними и утвержденные с учетом положений части 3 указанной статьи правовые акты, регламентирующие правила закупки.

Согласно части 2 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, в соответствии с указанным законом право на обжалование предоставлено:

Во-первых, лицам, подавшим заявки на участие в закупке. Указанное основание в данном случае отсутствует, поскольку ООО «ГЕОЗЕМ» не подало своей заявки (предложения) на участие в конкурентных переговорах, проводимых ОАО «МРСК Урала»;

Во-вторых, иным лицам, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов. Указания на наличие какого-либо из вышеуказанных оснований для подачи жалобы ООО «ГЕОЗЕМ» не содержит; указанные основания в действиях (бездействиях) ОАО «МРСК Урала» также отсутствуют, в том числе, по основаниям, указанным ниже.

2. По мнению ответчика, требования ООО «ГЕОЗЕМ», указанные в жалобе, являются неопределенными, не подтвержденными каким-либо объективными данными, основанными всего лишь на субъективных суждениях заявителя.

Заявитель в пункте 3 жалобы просит УФАС по Свердловской области обязать ОАО «МРСК Урала»: дополнить конкурсную документацию недостающими материалами.

Указанное требование заявителя является неопределенным и неисполнимым, поскольку неясно, конкретно какими материалами и по какой причине закупочная документация должна быть дополнена.

Изменить условия конкурса и провести их в более поздние сроки.

Указанное требования заявителя также является неопределенным и неисполнимым, неясно, на основании чего и в связи с чем необходимо изменять условия конкурса, в чем конкретно выразилось нарушение прав заявителя.

Устранить нарушения Закона о размещении заказов.

Указанное требование противоречит федеральному законодательству, поскольку, применительно к закупочной деятельности ОАО «МРСК Урала» согласно Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ, исключены отношения, связанные с осуществлением заказчиком размещения заказов в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2005 года N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. ООО «ГЕОЗЕМ» обжалует противозаконные условия конкурса ОАО «МРСК Урала», что не соответствует действительности, поскольку ОАО «МРСК Урала» проводило закупку иным способом, а именно — путем открытых конкурентных переговоров, что в полной мере отвечает условиям действующего законодательства.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ 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.

Далее, согласно части 3 статьи 3 данного Федерального закона, 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.

Согласно подпункту 9.1.1. разделу 9 Положения о закупках, утвержденное Советом директоров ОАО «МРСК Урала» от 28.12.2011 № 95 с изменениями, утвержденными Советом директоров ОАО «МРСК Урала» от 11.04.2012 № 102 предусмотрены следующие способы закупки: конкурс; запрос предложений; запрос цен; аукцион; конкурентные переговоры; закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), закупка путем участия в процедурах, организованных продавцами продукции.

Таким образом, конкурентные переговоры являются самостоятельным способом закупки, принципиально отличающимся от конкурса как по порядку их проведения, так и по возникающим в связи с их проведением правовым последствиям.

Документы, регламентирующие закупочную деятельность ОАО «МРСК Урала», в том числе, путем проведения конкурентных переговоров, разработаны в полном соответствии с действующим законодательством, включая:

- Положение о закупках;
- Документация по открытым конкурентным переговорам с предварительным квалификационным отбором на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по теме: «Разработка и внедрение географической информационной системы (ГИС) ОАО «МРСК Урала». Разработка технологических решений по организации сбора и использования пространственных данных в межрегиональной распределительной сетевой компании с применением методов дистанционного зондирования»;
- Техническое задание на проведение вышеуказанных конкурентных переговоров;
- Приказ № 228 от 24.08.2012 г. «О создании закупочной комиссии по проведению открытых конкурентных переговоров с предварительным квалификационным отбором на право заключения договоров на НИОКР.

Особенностью конкурентных переговоров как способа проведения закупки

является то, что путем подачи заявок участник выражает лишь свою заинтересованность в участии в открытых конкурентных переговорах (форма письма о подаче заявки в п. 4.1.1. Документации по конкурентным переговорам). В дальнейшем в порядке, предусмотренном разделом 2 Документации по конкурентным переговорам, происходит согласование условий договора заказчика с каждым участником путем проведения переговоров, в том числе, в части технических аспектов исполнения договора

4. ООО «ГЕОЗЕМ» не воспользовалось указанным правом на подачу заявки и, таким образом, заинтересованности в участии в процедуре не выразило, что, по мнению ответчика, свидетельствует о злоупотреблении правом с его стороны.

5. ООО «ГЕОЗЕМ» недостоверно указывает на официальный сайт размещения извещения о проведении конкурентных переговоров, ошибочно указывая сайт публикации копии извещения.

ОАО «МРСК Урала» 22.08.2012 г. 09 часов 19 минут извещением о **конкурентных переговорах № 31388**, опубликованным на электронной торговой площадке - <http://www.b2b-energo.ru>, пригласило всех желающих принять участие в открытых конкурентных переговорах в соответствии с Единым регламентом В2В-системы «О порядке проведения и участия в процедурах закупок продукции на Торговой площадке Системы».

В соответствии с требованиями пункта 4.7., 7.5.2., 10.7.3. Положения о закупках, копия приглашения к открытым конкурентным переговорам была размещена на официальном сайте ОАО «МРСК Урала». В соответствии с условиями Положения о закупках и указанной копии приглашения конкурентные переговоры проводятся в форме электронной закупки в соответствии с правилами и регламентом ЭТП «В2В-energo», с использованием её функционала, заявки должны быть подготовлены в соответствии с требованиями документации по конкурентным переговорам и предоставлены Организатору торгов в электронный сейф в соответствии с действующим регламентом электронной системы «b2b-energo.ru» в установленный срок.

Далее, в соответствии с пунктом 1.1.2. документации по конкурентным переговорам, переговоры проводятся в форме электронной закупки в соответствии с правилами и регламентом «В2В-energo» и использованием её функционала.

6. В адрес ОАО «МРСК Урала» не поступало надлежащим образом оформленных

запросов от ООО «ГЕОЗЕМ» о разъяснении закупочной документации в соответствии с правилами и регламентом электронной торговой площадки «B2B-energo», соответственно, у ОАО «МРСК Урала» отсутствуют какие-либо обязательства, связанные с предоставлением ООО «ГЕОЗЕМ» разъяснений закупочной документации по ненадлежащим образом поданным запросам.

В соответствии с пунктом 1.2.3. Положения о закупках, участник закупки: любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, направившие заявку на участие в процедуре закупки и прошедшие в соответствии с решением закупочной комиссии отборочную стадию оценки заявок.

Согласно подпункта 2.2.12.-2.2.13. Документации по конкурентным переговорам участники вправе обратиться к организатору переговоров за разъяснениями документации. Запросы на разъяснение Документации должны подаваться Организатору через торговую площадку электронной системы «B2B-energo» в соответствии с Регламентом системы «B2B-energo» и в письменной форме за подписью руководителя организации. Организатор обязуется в разумный срок ответить через торговую площадку электронной системы «B2B-energo» в соответствии с Регламентом данной системы на любой вопрос, который он получит не позднее, чем за 5 дней до истечения срока приема Предложений.

Далее, согласно подпункта d) пункта 5.2.3. части 5.2. Единого регламента B2B-системы «О порядке проведения и участия в процедурах закупок продукции на Торговой площадке Системы» участники процедур, проводимых в системе, имеют право обращаться к организатору закупки по электронной почте Системы «B2B-energo» с вопросами о разъяснении закупочной документации.

Надлежащих запросов от ООО «ГЕОЗЕМ» о разъяснении закупочной документации по электронной почте Системы «**B2B-energo**» не поступало, о чем свидетельствуют распечатки с сайта «B2B-energo». Указанная информация содержится в открытом доступе на сайте системы.

ОАО «МРСК Урала», несмотря на несоблюдение ООО «ГЕОЗЕМ» порядка направления запросов на разъяснение закупочной документации, предусмотренного регламентом системы «B2B-energo», оперативно и в кратчайшие сроки отвечало на запросы заявителя.

26 августа 2012 г. от ООО «ГЕОЗЕМ» был получен запрос на разъяснение конкурсной документации; 28 августа 2012 г. ответственное лицо ОАО «МРСК Урала» письмом информировало ООО «ГЕОЗЕМ» о том, что запрос передан

техническим специалистам для подготовки ответа. Именно в связи с обращением ООО «ГЕОЗЕМ» о разъяснении закупочной документации были перенесены сроки вскрытия конвертов на квалификационный отбор по открытым конкурентным переговорам;

07 сентября 2012 г. в адрес ООО «ГЕОЗЕМ» был отправлен полный и исчерпывающий ответ на запрос заявителя;

10 сентября 2012 г. было получено письмо ООО «ГЕОЗЕМ» (№20-2012 от 10 сентября 2012 г. с незаконным требованием изменить срок подачи заявок и срок выполнения работ.

14 сентября ответственным лицом ОАО «МРСК Урала» сопроводительным письмом был направлен ответ на письмо ООО «ГЕОЗЕМ» (№20-2012 от 10 сентября 2012 г.)

По существу вопросов ООО «ГЕОЗЕМ» пыталось навязать ОАО «МРСК Урала» услуги, которые по составу не соответствуют техническому заданию, и с этих позиций критиковало положения конкурсной документации. В указанных выше ответах обращено внимание ООО «ГЕОЗЕМ» на положения закупочной документации, в том числе на техническое задание и состав услуг, которые необходимы ОАО «МРСК Урала», каких-либо существенных изменений и (или) замечаний к закупочной документации в указанных ответах не усматривается.

Таким образом, по мнению ответчика, каких-либо действий (бездействия) ОАО «МРСК Урала» как организатора закупки, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, равным образом как и какого-либо ущемления прав ООО «ГЕОЗЕМ», допущено не было.

Выслушав мнения сторон и проанализировав представленные материалы, Комиссия установила:

Согласно ч. 2 ст. 1 Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг: государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов и т.д.

Частями 1, 2 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

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.

Советом директоров ОАО «МРСК Урала» протоколом от 28.12.2011 № 95 утверждено Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «МРСК Урала».

В соответствии с указанным Положением ОАО «МРСК Урала» выбрало способ размещения заказа, предусмотренный в нем – конкурентные переговоры.

24.08.2012 Приказом № 228 в целях реализации Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «МРСК Урала» была создана закупочная комиссия по проведению открытых конкурентных переговоров на право заключения договоров на выполнение НИОКОР.

В соответствии с требованиями п. 12.9.1.3 Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «МРСК Урала» организатором торгов ОАО «МРСК Урала» 22.08.2012 на сайте электронной торговой площадки - <http://www.b2b-energo.ru> и на сайте ОАО «МРСК Урала» были размещены извещение о проведении конкурентных переговоров № 31388 на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по теме: «Разработка и внедрение географической информационной системы (ГИС) ОАО «МРСК Урал». Разработка технологических решений по организации сбора и использования пространственных данных в межрегиональной распределительной сетевой компании с применением методов дистанционного зондирования» и документация по конкурентным переговорам.

В соответствии с пунктом 1.1.2. документации по конкурентным переговорам, переговоры проводятся в форме электронной закупки в соответствии с правилами и регламентом «B2B-energo» и использованием ее функционала.

Согласно подпункта «д» пункта 5.2.3. части 5.2. Единого регламента В2В-системы «О порядке проведения и участия в процедурах закупок продукции на Торговой площадке Системы» участники процедур, проводимых в системе, имеют право обращаться к организатору закупки по электронной почте Системы «B2B-energo» с вопросами о разъяснении закупочной документации.

Также подпунктами 2.2.12.-2.2.13. Документации по конкурентным переговорам предусмотрено, что участники вправе обратиться к организатору переговоров за разъяснениями документации. Запросы на разъяснение документации должны подаваться организатору *через торговую площадку электронной системы «B2B-energo»* в соответствии с Регламентом системы «B2B-energo» и в письменной форме за подписью руководителя организации.

Организатор обязуется в разумный срок ответить через торговую площадку электронной системы «B2B-energo» в соответствии с Регламентом данной системы на любой вопрос, который он получит не позднее, чем за 5 дней до истечения срока приема предложений.

Запросов о разъяснении положений документации о конкурентных переговорах от ООО «ГЕОЗЕМ» через торговую площадку электронной системы «B2B-energo» в адрес заказчика не поступало.

Однако, в нарушение порядка предусмотренного Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «МРСК Урала», документации о конкурентных переговорах и Единого регламента В2В-системы «О порядке проведения и участия в процедурах закупок продукции на Торговой площадке Системы» ООО «ГЕОЗЕМ» отправил 26.08.2012 и 10.09.2012 направил запросы о разъяснении положений документации о конкурентных переговорах непосредственно организатору торгов на его электронную почту.

Поскольку, участником размещения заказа ООО «ГЕОЗЕМ» не был соблюден порядок направления запросов, установленный заказчиком ОАО «МРСК Урал», то соответственно у ОАО «МРСК Урал» отсутствовали правовые основания для ответа на данные запросы, в том числе, в установленные документацией и положением сроки.

Однако, 28 августа 2012 ответственное лицо ОАО «МРСК Урала» письмом информировало ООО «ГЕОЗЕМ» о том, что запрос от 26.08.2012 передан техническим специалистам для подготовки ответа. 07 сентября 2012 г. в адрес ООО «ГЕОЗЕМ» был отправлен полный и исчерпывающий ответ на запрос заявителя по электронной почте.

14 сентября 2012 ответственным лицом ОАО «МРСК Урала» письмом был направлен

ответ на письмо ООО «ГЕОЗЕМ» исх. №20-2012 от 10 сентября 2012 г.

Также ответ с разъяснениями положений документации по конкурентным переговорам был размещен на сайте электронной площадки системы «B2B-energo».

Документов, подтверждающих то, что документация по конкурентным переговорам не соответствовала Положению о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «МРСК Урала» заявителем не представлено.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок проведения конкурентных переговоров, установленный Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «МРСК Урала».

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ГЕОЗЕМ» необоснованной.
2. Признать в действиях организатора торгов ОАО «МРСК Урала», его комиссии отсутствие нарушений положений порядка проведения конкурентных переговоров.
3. Предписание не выдавать.