

РЕШЕНИЕ

№ 05-11/01-2016

г.Улан-Удэ

Резолютивная часть решения оглашена 15 марта 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 16 марта 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 05-11/01-2016 по признакам нарушения ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672000, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, далее – ПАО «ТГК-14»), ООО «Байкал-Сервис» (670013, г. Улан-Удэ, ул. Ключевская, д. 74), ООО «Байкалагропром» (670013, г. Улан-Удэ, ул. Ключевская, д. 62 А) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении незаконного соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г. Улан-Удэ,

в присутствии на заседании представителя заявителя – директора ООО «ТехЭнергоМонтаж» <...>, представителей ответчика ПАО «ТГК-14»: <...> по доверенности от 01.01.2016 № 1, <...> по доверенности от 11.01.2016 № 5,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступила жалоба ООО «ТехЭнергоМонтаж» (вх. от 16.10.2015 № 5654) на действия ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис» и ООО «Байкалагропром» на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Из жалобы следует, что во всех закупках (извещения №№ 3.112, 3.95, 2.75, 3.69, 3.46, 3.100, 3.99), проводимых ПАО «ТГК-14» начиная с 2014 года, победителями признавались ООО «Байкал-Сервис», либо ООО «Байкалагропром». Если при вскрытии конвертов обнаруживалось отсутствие заявок вышеуказанных организаций, то объявлялась переторжка. Ценовые заявки ООО «Байкал-Сервис» и ООО «Байкалагропром» всегда равны начальной (максимальной) цене

договора. Кроме того, ПАО «ТГК-14» ввело в закупочную документацию необоснованные требования для участников – в 2014 году наличие свидетельства НАКС аттестации технологии сварки, в 2015 году наличие уставного капитала размером не менее 2 000 000 рублей.

В ходе предварительного рассмотрения поступившей жалобы установлено следующее.

ПАО «ТГК-14» на запрос Бурятского УФАС России представило копии всех материалов (документация, приказы, протоколы, извещения, заявки, договоры) по закупкам на ремонт и строительство тепловых сетей, проведенным в 2014-2015 гг.

По результатам анализа представленных документов и материалов установлено следующее. В документацию о закупках, проводимых в 2014 году, ПАО «ТГК-14» включило требования к участникам, представляемым документам:

1. копии свидетельства НАКС аттестации технологии сварки и копии свидетельств аттестованных сварщиков;

2. полученную не ранее чем за 30 дней до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении Запроса предложений выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 30 (тридцать) дней до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении Запроса предложений;

3. наличие у Участника уставного капитала в размере не менее 500 тыс. руб.

В закупках, проводимых в 2015 году, ПАО «ТГК-14» изменило третий пункт, а именно:

- в закупках, начиная с мая 2015 года требовалось наличие у Участника уставного капитала в размере не менее 1 500 тыс. руб.;

- в закупке № 2.145 от 25.09.2015 и более поздних закупках уставный капитал у Участника должен был быть уже не менее 2 000 тыс. руб.

Участник закупок ООО «Байкал-Сервис» признан победителем в следующих закупках: № 2.72 от 09.07.2014 по лотам 2, 3, 4, 9; № 2.75 от 04.07.2014; № 2.102 от 28.10.2014; № 3.175 от 19.06.2014; № 2.118 от 31.07.2015; № 2.145 от 25.09.2015.

Запросы предложений признаны несостоявшимися и договор заключен с ООО «Байкал-Сервис» в следующих закупках: № 2.24 от 15.04.2014; № 2.26 от 15.04.2014; № 2.35 от 15.04.2014; № 2.36 от 15.04.2014; № 2.91 от 08.09.2014; № 2.94 от 25.09.2014 по лоту № 2; № 2.136 от 31.07.2015; № 2.161 от 26.11.2015 по лоту № 2; № 2.75 от 28.05.2015.

Участник закупок ООО «Байкалагропром» признан победителем в следующих закупках: № 2.87 от 22.08.2014.

Запросы предложений признаны несостоявшимися и договор заключен с ООО «Байкалагропром» в следующих закупках: № 2.94 от 25.09.2014 по лоту № 1; № 2.110

от 10.12.2014; № 3.99 от 03.07.2015; № 3.100 от 24.06.2015; № 3.112 от 14.07.2015.

Уставный капитал ООО «Байкал-Сервис» и ООО «Байкалагропром» рос одновременно с повышением требований ПАО «ТГК-14» к участникам закупок в части величины уставного капитала.

Во всех проведенных закупках 2014-2015 гг. только ООО «Байкал-Сервис», ООО «Байкалагропром» и ООО «Строй-Триумф» допускались до участия в аукционе. ООО «Строй-Триумф» не выигрывало аукцион, предлагая цену контракта выше, чем ООО «Байкал-Сервис».

Кроме ООО «Байкал-Сервис», ООО «Байкалагропром» и ООО «Строй-Триумф», документы на участие в открытых запросах предложений подавали: ООО «СМП-10», ООО «ТехЭнергоМонтаж», ООО «Изол-Д», ООО «Унистрой», ООО «ДОМ 2000», ООО «Стандарт», ООО «Монт», ООО «ШАМОТ», ООО «ТОН», ООО «Горизонт-Е», ООО «АСК», ООО «Водорем-100», ООО «Теплоэнергоремонт». Вышеназванные организации ни разу не допускались к участию в аукционе, в итоговых протоколах не всегда указана причина не допуска.

В закупках на сумму более 1 172 000 рублей договор всегда заключался с ООО «Байкал-Сервис», либо ООО «Байкалагропром».

Процедуры открытого запроса предложений закрыты ПАО «ТГК-14» «для проверки и корректировки технического задания и сметы» по закупкам: № 2.51 от 21.05.2014, № 2.52 от 21.05.2014, № 2.53 от 21.05.2014, № 2.54 от 21.05.2014, № 2.56 от 21.05.2014.

Процедуры открытого запроса предложений отменены по различным причинам по закупкам: № 2.55 от 08.05.2014, № 2.99 от 19.09.2014, № 2.100 от 08.10.2014, № 2.101 от 17.10.2014 № 3.161 от 21.05.2014.

В случаях, когда на участие в закупке заявку подавало только ООО «Байкал-Сервис» (№ 2.35 от 15.04.2014, № 2.36 от 15.04.2014) или только ООО «Байкалагропром» (№ 2.110 от 10.12.2014) открытый запрос предложений признавался несостоявшимся и договоры заключались с указанными обществами. В случае участия в закупке только ООО «ТехЭнергоМонтаж» (№ 2.57 от 16.05.2014) процедура признавалась несостоявшейся ввиду отсутствия конкурентной среды, проводились повторные процедуры.

Таким образом, в течении 2014-2015 гг. по закупкам на ремонт и строительство тепловых сетей в г. Улан-Удэ проведено 42 открытых запросов предложений. Из них 9 закрыты или отменены по различным причинам, 1 несостоялся и проведена повторная процедура.

Договоры заключены с ООО «Байкал-Сервис» по 9 однолотовым закупкам.

Договоры заключены с ООО «Байкал-Сервис» по 6 многолотовым закупкам.

Договоры заключены с ООО «Байкалагропром» по 4 однолотовым закупкам.

Договоры заключены с ООО «Байкалагропром» по 2 многолотовым закупкам.

На заседании Комиссии 01.02.2016 представитель ООО «ТехЭнергоМонтаж» поддержал доводы заявления.

Представитель ПАО «ТГК-14» пояснил, что требование о предоставлении свидетельства НАКС аттестации технологии сварки предъявлялось в первую очередь для работы с магистральными трубопроводами, где температура больше 115 градусов, и устанавливало указанное требование для выбора подрядчика, сварщика которого обладают лучшей квалификацией, во избежание прорывов трубопроводов. ПАО «ТГК-14» в документации о закупках увеличивало требование относительно уставного капитала до 2 000 000 руб. в целях обеспечения исполнения договоров, а требование относительно срока давности представляемой выписки из ЕГРЮЛ – не ранее чем за 30 дней до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса предложений, по аналогии с требованиями судов.

Представители ООО «Байкалагропром» на заседании Комиссии 01.02.2016 пояснили, что общество участия в соглашении не принимало. Общество всегда пыталось соответствовать требованиям закупочной документации, поэтому увеличивало уставный капитал. Увеличение уставного капитала происходит в 7 – 10 дней. В закупках с участием ООО «Байкалагропром» понижение начальной (максимальной) цены было. ООО «Байкалагропром» подавало жалобы в отношении ПАО «ТГК-14» № 02-05-20-2015 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю (далее – Забайкальское УФАС России), что является подтверждением отсутствия соглашения между ПАО «ТГК-14» и ООО «Байкалагропром».

Представитель ООО «Байкалагропром» на заседании Комиссии 25.02.2016 пояснил, что требование ПАО «ТГК-14» о представлении копий свидетельств аттестации НАКС содержалось в документах о закупках и ООО «Байкалагропром» проводило аттестацию в период, когда появилось требование, не ранее. Увеличение уставного капитала производилось ООО «Байкалагропром» также в период, когда данное требование появилось в документации. Времени для осуществления указанных действий было достаточно. В 2015 году ООО «Байкалагропром» в стоимостном выражении выиграло 13,8 % от общего объема проведенных запросов предложений.

Представитель ООО «ТехЭнергоМонтаж» на вопрос члена Комиссии пояснил, что общество документацию о запросах предложений не оспаривало, не обращалось к заказчику за разъяснениями для чего ПАО «ТГК-14» требует увеличения уставного капитала и предоставления копий свидетельств аттестации НАКС.

Представитель ПАО «ТГК-14» пояснил, что ООО «ТехЭнергоМонтаж» обращалось с жалобами в Забайкальское УФАС России по незаконному отклонению заявок общества по 5 закупкам. Забайкальское УФАС России установило, что заявки ООО «ТехЭнергоМонтаж» были отклонены закупочной комиссией ПАО «ТГК-14» обоснованно (ответ от 25.08.2015, решение от 28.07.2015 № 02-05-3232).

ПАО «ТГК-14» на определение по делу № 05-11/01-2016 от 01.02.2016 поясняет, что исходя из норм Федерального закона № 223 от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положения о закупках общества и закупочной документации, ПАО «ТГК-14» имеет право предъявлять к участникам закупочных процедур требования и устанавливать перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям. Данный вывод общества находит отражение в судебной практике: Постановление Арбитражного суда Московского

округа от 06.04.2015 № Ф05-2010/2015 по делу № А40-55953/14, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 14.10.2014 № 09АП-38255/2014.

Наличие у подрядной организации свидетельства НАКС гарантирует качественное сварочное производство, которое включает аттестацию сварочных технологий, сварочного оборудования, сварочных материалов, применяемых для выполнения сварочных работ.

Требования к величине уставного капитала со стороны ПАО «ТГК-14» также обоснованы. Уставный капитал является одним из важнейших показателей, позволяющих получить представление о размерах и объеме собственных средств экономических субъектов. Это один из наиболее устойчивых элементов собственного капитала организации. В некоторых случаях органы государственной власти рекомендуют включать данное требование к участникам в состав конкурсных документаций. Указанная позиция ПАО «ТГК-14» находит подтверждение в судебной практике: постановление ФАС Волго-Вятского округа от 23.10.2013 по делу № А29-1623/2013.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

На основании Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в г.Улан-Удэ в 2013, 2014, 2015 гг. в рамках рассмотрения дела № 05-11/01-2016.

Рынок услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту тепловых сетей в 2013 г. относился к рынку с умеренным уровнем концентрации, в 2014, 2015 гг. относится к рынку высококонцентрированному, с неразвитой конкуренцией.

По результатам анализа сведений, представленных ПАО «ТГК-14» за 2013, 2014, 2015 гг., наибольшая доля заключенных договоров (в стоимостном выражении) приходится на ООО «Байкал-Сервис» и ООО «Байкалагропром». Указанные предприятия соответствуют устанавливаемым к подрядчикам на закупках ПАО «ТГК-14» требованиям.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг [субъектами](#) естественных монополий.

[Закон](#) о закупках устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии со статьей 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими

федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

ПАО «ТГК-14» при организации закупочной деятельности руководствуется Положением о порядке закупок товаров, работ и услуг для нужд ОАО «ТГК-14» (далее – Положение о закупках). Глава 8 Положения о закупках устанавливает требования к закупочной документации. Подпунктом 9 пункта 8.2. установлено, что закупочная документация по запросу предложений должна содержать требования к претендентам и перечень документов, представляемых ими в составе предложения.

ПАО «ТГК-14» в документацию об открытых запросах предложений включало требования о величине уставного капитала, о наличии свидетельств НАКС аттестации технологии сварки, о предоставлении полученной не ранее чем за 30 дней до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении Запроса предложений выписки из ЕГРЮЛ.

Из сложившейся судебной практики следует, что уставный капитал является одним из важнейших показателей, позволяющих получить представление о размерах и объеме собственных средств экономических субъектов, является гарантом его платежеспособности и финансовой устойчивости, взыскания с него убытков и соответствующих санкций.

Исходя из условий [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении требований к документации о закупках, что следует также из содержания [части 1 статьи 1](#) Закона о закупках.

В данном случае заказчик, ПАО «ТГК-14», являясь теплоснабжающей организацией Республики Бурятия и Забайкальского края, обоснованно признал существенным требованием при исполнении договора -подтверждение гарантий платежеспособности подрядчика.

Требование к величине уставного капитала направлено, в том числе на предоставление информации о финансовой устойчивости и платежеспособности подрядчика, что не является ограничением возможности участия в запросе предложений для участников закупок.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчиков, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и

стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Из вышесказанного следует, что основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупки, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств заказчика в условиях добросовестной конкуренции.

Таким образом, установление в документации требований относительно предоставления:

- копии свидетельства НАКС аттестации технологии сварки и копии свидетельств аттестованных сварщиков;

- полученной не ранее чем за 30 дней до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении Запроса предложений выписки из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенной копии такой выписки (для юридических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 30 (тридцать) дней до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении Запроса предложений;

- требования относительно величины уставного капитала не противоречит Закону о закупках.

Отсутствие у какого-либо из лиц, заинтересованных в заключении договора возможности соответствовать требованиям закупочной документации, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничения заказчиком числа участников закупки.

Заключение от 10.03.2016 об обстоятельствах дела № 05-11/01-2016 направлено сторонам. Лица, участвующие в деле, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии, не представили какие-либо дополнительные пояснения, доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Таким образом, при рассмотрении дела № 05-11/01-2016 признаки нарушения ПАО «ТГК-14», ООО «Байкал-Сервис», ООО «Байкалагропром» части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции не подтвердились.

Руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), [статьей 48](#), [частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в

рассматриваемых комиссией действиях ПАО «ТГК-14», ООО «Байкалагропром», ООО «Байкал-Сервис», в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

2. Дело № 05-11/01-2016 в отношении ПАО «ТГК-14», ООО «Байкалагропром», ООО «Байкал-Сервис» прекратить в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.