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:

продосдатолог комитосии.
<>,
Членов Комиссии:
<>,
<>,
<>,

Председателя Комиссии:

№ 05-11/01-2016 рассмотрев дело ПО признакам нарушения ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672000, г. 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

OT 10.12.2014; № 3.99 OT 03.07.2015; № 3.100 OT 24.06.2015; № 3.112 OT 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 отрытых 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,

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 проводена 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 000 «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, сварщики 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 требование относительно исполнения договоров, a 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 «TFK-14» № 02-05-20-2015 ПАО 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 документациях 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 Это один из наиболее устойчивых ЭКОНОМИЧЕСКИХ субъектов. собственного капитала организации. В некоторых случаях государственной власти рекомендуют включать данное требование к участникам в состав конкурсных документаций. Указанная позиция ПАО «ТГК-14» находит подтверждение в судебной практике: остановление 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 <u>Конституцией</u> 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 <u>части 3</u> 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 <u>части 10 статьи 4</u> Закона о закупках, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении требований к документации о закупках, что следует также из содержания <u>части 1 статьи 1</u> 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 ЯВЛЯЮТСЯ обеспечение закона 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 проведении Запроса предложений извещения 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 соответствующего соответствии **ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ** государства С иностранных лиц), полученные не ранее чем за 30 (тридцать) дней до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении 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 <u>статьей 23</u>, <u>частью 1 статьи 39</u>, <u>частями 1</u> - <u>4 статьи 41</u>, <u>статьей 48</u>, <u>частью 1 статьи 49</u> Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать отсутствие нарушения антимонопольного законодательства

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.

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 <u>статьей 19.5</u> Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.