

ООО «Интер РЭК»
Сокольнический Вал
ул., д. 2, пом. 23,
Москва, 107113
LLCInterREC@gmail.com

ООО
«Русэнергосбыт»

Ольховская ул., д. 27,
стр. 3,
Москва, 105066

АО «Центр развития
экономики»

3-я Рыбинская ул., д.
18, стр. 22, Москва,
107113

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-359/77-18 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.03.2018
г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...>

при участии:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Интер РЭК» (далее также - Заявитель) на действия заказчика — ООО «Русэнергосбыт» (далее также - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение комплекса метрологических работ по АИИС КУЭ ООО «Русэнергосбыт» для энергоснабжения ОАО «РЖД» в границах Омской (ТПС «Юнино»), Курганской (ТПС «Горбуново») и Тверской областей (реестровый № 956751) (далее — Закупка)

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.
По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в

неправомерном отклонении заявки ООО «Интер РЭК» от участия в Закупке.

Представитель Заказчика возражал против доводов Заявителя, представил письменные возражения на жалобу и документы, запрашиваемые Управлением.

Согласно позиции Заказчика на него не распространяется требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках указанный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно пункту 10 статьи 2 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» к регулируемым видам деятельности относятся виды деятельности, осуществляемые субъектами естественных монополий, организациями коммунального комплекса, организациями, осуществляющими горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, в отношении которых в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется регулирование цен (тарифов).

Как указано в возражениях Заказчика от 02.03.2018 №1170-ПР-РЭС/18, ООО «Русэнергосбыт» является энергосбытовой организацией, которая осуществляет куплю-продажу электрической энергии и не осуществляет видов деятельности, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», в связи с чем не является субъектом естественной монополии.

Согласно абзацу 2 пункта 5 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, на территориях субъектов Российской Федерации, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, электрическая энергия (мощность) продается энергосбытовыми (энергоснабжающими) организациями - по свободным нерегулируемым ценам.

При этом, как указано в приложении 1 к Правилам оптового рынка электрической энергии и мощности, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2010 № 1172, территории Омской, Курганской и Тверской областей отнесены к территориям субъектов Российской Федерации, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, на основании чего Заказчиком сделан вывод о том, что соответствующая деятельность ООО «Русэнергосбыт» по купле-продаже электрической энергии не относится к сфере деятельности естественной монополии или к сфере деятельности организаций коммунального комплекса, в отношении которых в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется регулирование цен (тарифов).

Кроме того, согласно представленной информации в уставном капитале Заявителя отсутствуют доли участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации и муниципальных образований, участниками ООО «Русэнергосбыт» являются иностранные юридические лица, в уставных капиталах которых также отсутствуют доли участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации и муниципальных образований.

Вместе с тем согласно представленной информации ООО «Русэнергосбыт» осуществляет реализацию электрической энергии по регулируемым ценам (тарифам) населению и приравненным к ним категориям потребителей, при этом общая сумма выручки от указанной деятельности за 2017 год составила 718 094 282,48 рублей, что составляет 0,43% от общей суммы выручки организации.

Как было указано ранее, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках указанный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения. При этом довод Заказчика о том, что он не осуществляет реализацию электрической энергии по регулируемым ценам (тарифам) населению и приравненным к ним категориям потребителей на территории Омской, Курганской и Тверской областей, проведение работ на территории которых является предметом Закупки, не может быть принят в связи с тем, что законодатель в пункте 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках не ограничил круг субъектов, на которых распространяются требования Закона о закупках в зависимости от предмета закупки, в связи с чем критерием распространения на хозяйствующего субъекта требований Закона о закупках является осуществление им регулируемых видов деятельности в сфере электроснабжения вне зависимости от субъекта Российской Федерации, на территории которого

оказываются указанные услуги.

Вместе с тем Закон о закупках в части пункте 1 части 2.1 статьи 1 устанавливает исключение из сферы действия для юридических лиц, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности не превышает пятьдесят процентов, для их дочерних хозяйственных обществ и дочерних хозяйственных обществ последних, в том числе в случае, если организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, если общая выручка соответственно таких субъектов, организаций от деятельности, относящейся к сфере деятельности естественных монополий, и от указанных видов деятельности составляет не более чем десять процентов общей суммы выручки соответственно от всех видов осуществляемой ими деятельности за предшествующий календарный год, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - ЕИС).

Таким образом, условием того, что на хозяйствующий субъект распространяется указанное в части 2.1 статьи 1 Закона о закупках исключение, является размещение этим субъектом сведений о его общей выручке и выручке от регулируемых видов деятельности за предшествующий календарный год на сайте ЕИС.

С момента такого размещения у организации исчезает обязанность руководствоваться в своей закупочной деятельности Законом о закупках только в том случае, если выручка от регулируемых видов деятельности не превышает 10% от общего объема выручки (до следующего календарного года).

Вместе с тем Комиссией установлено и не оспаривается Заказчиком, что в ЕИС не была опубликована соответствующая информация, предусмотренная пунктом 1 части 2.1 статьи 1 Закона о закупках, в связи с чем Комиссией сделан вывод о том, что в рассматриваемых обстоятельствах на ООО «Русэнергосбыт» распространяются требования Закона о закупках.

Вместе с тем, как также установлено Комиссией и не оспаривалось Заказчиком, не утвержден и не размещен в ЕИС правовой акт, регламентирующий правила закупки Заказчиком.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 5 статьи 8 Закона о закупках заказчики, указанные в пунктах 1 - 3 части 2 статьи 1 указанного закона и созданные после дня вступления в силу данного закона, утверждают в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц положение о закупке. Заказчики, указанные в пунктах 2 и 3 части 2 статьи 1 Закона о закупках созданные после 1 февраля 2018 года, в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц утверждают положения о закупке или принимают решения о присоединении к положению о закупке в соответствии с частями 3 - 5 статьи 2 указанного закона.

При этом в соответствии с частью 5.1 статьи 8 Закона о закупках если в течение срока, предусмотренного данным законом, заказчик в соответствии с требованиями указанного закона не разместил утвержденное им положение о закупке или принятое им решение о присоединении к положению о закупке, на такого заказчика до дня размещения им в соответствии с требованиями Закона о закупках утвержденного положения о закупке или решения о присоединении к положению о закупке распространяются положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в части, установленной Законом о закупках.

Учитывая изложенная, Закупка должна была быть проведена в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, Закупка проведена не в рамках Закона о закупках, должна была быть проведена в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, при этом указанные нарушения не описаны в доводах жалобы Заявителя. Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Совокупность указанных обстоятельств свидетельствует об отсутствии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, на рассмотрение настоящей жалобы Заказчиком была представлена копия заключенного по результатам Закупки договора от 12.02.2018 № 30/02-18.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 13 статьи 3 Закона о закупках,

РЕШИЛА:

Прекратить производство по жалобе ООО «Интер РЭК» (ИНН: 7716712474; ОГРН: 1127746216245) на действия ООО «Русэнергосбыт» (ИНН: 7706284124; ОГРН: 1027706023058) при проведении Закупки.

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