РЕШЕНИЕ
по жалобе № 042/07/3-898/2021

Резолютивная часть решения оглашена «28» мая 2021г. г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «02» июня 2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: <…>

в присутствии представителей (по доверенности):

от АО «Кузнецкая ТЭЦ» и ООО «Сибирская генерирующая компания»: <…>,

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Строй-безопасность» (658041, Алтайский край, г.Новоалтайск, ул. Ударника, 6; ИНН: 7743629000 (далее также – ООО «Строй-безопасность», Заявитель) и материалы по жалобе № 042/07/3-898/2021,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Строй-безопасность» исх. № 61/21 от 19.05.2021 (вх. № 3523э от 20.05.2021) на действия заказчика – Акционерное общество «Кузнецкая ТЭЦ» (ИНН: 4205243178; ОГРН: 1122224002295) (далее – Заказчик) при осуществлении закупки путём проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора подряда по противопожарной обработке кабельных трасс ПК-3, ПК-4 для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ» (Закупка № 3519-2021-КФ), размещенной в информационно-телекомуникационной сети «Интернет» по адресу: http//zakupki.gov.ru, Извещение № 32110239404 (далее – Закупка).

По мнению заявителя, Заказчиком закупки нарушены требования Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), выразившиеся в установлении неправомерных требований к участникам Закупки о наличии опыта выполнения аналогичных работ в размере не менее 3800 тыс. руб. в год за последние 3 (три) года, ограничивающих количество участников закупки, а также в необоснованном отклонении заявки Заявителя ввиду несоответствия таким требованиям.

Уведомлением от 25.05.2021 № 03/5130 рассмотрение жалобы № 042/07/3-898/2021 было назначено на 28.05.2021. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заявителя и Заказчика, Организатора торгов.

28.05.2021 Заявитель, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и способе рассмотрения жалобы присутствие не обеспечили, представитель Заказчика и Организатора торгов просила признать жалобу необоснованной,

направив письменные возражения от 27.05.2021.

Комиссия в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-898/2021 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее:

АО «Кузнецкая ТЭЦ» осуществляя регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, относится к организациям, указанным в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), 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 (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии со ст. 2 Закона о закупках 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 ч. 3 указанной 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.

Решением единственного акционера АО «Кузнецкая ТЭЦ» 15.07.2020 утверждено Положение «О порядке проведения закупок, товаров, работ, услуг для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ» (Пл-КузТЭЦ-В5-01) (далее – Положение о закупках), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с Положением о закупках, Закупочная документация для каждой закупки утверждается Организатором закупки.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Сибирская генерирующая компания» является управляющей организацией, осуществляющей функции единоличного исполнительного органа АО «Кемеровская генерация» (далее также – управляемая компания).

ООО «Сибирская генерирующая компания» (далее также – Организатор торгов, ООО «СГК») оказывает услуги АО «Кемеровская генерация» в рамках агентского договора (далее – агентский договор).

Согласно вышеуказанному договору ООО «СГК» обязано на возмездной основе осуществлять закупочную деятельность в интересах АО «Кемеровская генерация», в том числе выступать в качестве организатора процедуры закупок материально-технических ресурсов, работ и услуг, а также по согласованию с АО «Кемеровская генерация», оказывать услуги по сопровождению и исполнению обязательств по договорам на выполнение работ/оказание услуг, заключенным АО «Кемеровская генерация».

28.04.2021 Организатором закупки на Официальном сайте от лица АО «Кузнецкая ТЭЦ» было размещено извещение № 32110239404 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора подряда по противопожарной обработке кабельных трасс ПК-3, ПК-4 для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ» (Закупка № 3519-2021-КФ).

Организатором закупки, в отношении указанной закупки, разработана и утверждена Документация о конкурентной закупке (далее – Закупочная документация).

В п. 4.1.3 закупочной документации указано следующее: чтобы претендовать на победу в данной процедуре запроса предложений и на право заключения Договора, Участник самостоятельно или коллективный участник в целом должен отвечать требованиям, изложенным в Техническом задании (приложение № 1 к Закупочной документации).

Согласно п. 7.2. Технического задания (Приложение № 1 к Закупочной документации) заказчиком установлено следующее требование к исполнителю по договору: исполнитель должен иметь опыт оказания аналогичных видов услуг не менее 3800 тыс.руб в год за последние 3 (три) года, что подтверждается Справкой о перечне и годовых объемах исполнения аналогичных договоров, отзывами и рекомендательными письмами. Заказчик имеет право избирательно запросить по предоставленной справке копии подтверждающих документов исполнения аналогичных договоров (актов выполненных работ, справок о стоимости выполненных работ, копии договоров подряда с реквизитами, предметом, и подписями сторон и т.д.)».

Аналогичное требование содержалось в п.7.2 Приложения № 3 к проекту договора подряда.

13.05.2021 поступил запрос разъяснений от участника (заявителя) на корректировку закупочной документации.

13.05.2021 Заказчиком направлен ответ: «По закупке 3519-2021-КФ Закупочная Документация будет скорректирована и опубликована. Срок приема предложений будет продлен».

17.05.2021 была размещена скорректированная документация (Протокол ЗК 131 КФ от 14.05.2021 (Закупка № 3519-2021-КФ)):

- корректировки Документации о конкурентной закупке;

- корректировки Приложения № 2 (Проект договора) к Документации, путем исключения п. 7.2 Приложения № 3 к проекту договора подряда;

- изменены: срок окончания приема заявок – 12-00 ч. мск. 21.05.2021, даты рассмотрения первых частей заявок – 09.06.2021 г., даты рассмотрения вторых частей заявок – 29.06.2021 г.; даты оценки заявок и подведения итогов – 30.06.2021 г.

17.05.2021 поступил запрос-разъяснение с просьбой скорректировать Техническое задание путем исключения необоснованных требований к Подрядчику.

17.05.2021 Заказчиком направлен ответ о разъяснении внесенных изменений в закупочной документации:

Протоколом ЗК 131 КФ от 14.05.2021 (Закупка №3519-2021-КФ) внесены изменения в закупочную документацию в части:

- скорректирована документация по закупке п. 4.1.3;

- корректировки Приложения № 2 (Проект договора) к Документации (исключены требования к МТР, персоналу, опыту выполнения аналогичных работ).

Однако п. 7.2 Технического задания – Приложение № 1 к Закупочной документации соответствующие изменения не внесены.

Вместе с тем, как следует из раздела 9 Закупочной документации для оценки заявок участников применяется метод рейтинговых оценок. Рейтинг участника вычисляется на основании численной оценки критериев выбора, приведенной в Таблице 2. Суть метода состоит в присвоении критериям оценки удельных весов, проставлении им оценки на основании комплексного анализа степени соответствия заявки требованиям документации о закупке и вычислении итогового рейтинга заявки. Победителем становится тот Участник закупки, чей Рейтинг выше.

Одним из критериев выбора, указанных в Таблице 2 является «Опыт выполнения аналогичных договоров (Сумма исполненных аналогичных договоров в год согласно требований ТЗ за последние 3 года)».

Согласно п. 7.2 Технического задания Приложение № 1 к Закупочной документации «Опыт выполнения работ должен составлять в размере не менее 3800 тыс. руб. в год за последние 3 года, подтверждается Справкой …».

Удельный вес в общей оценке указанного критерия выбора составляет – 0,1.

Для проставления оценки суммируются договоры за каждый год из последних 3(трех) лет по справке об аналогичных договорах и принимается к оценке максимальное значение

1 балл - наличие опыта в соответствии с требованиями ТЗ

0 баллов - отсутствие опыта и/или наличие негативного опыта работы с группой компаний ООО «Сибирская генерирующая компания» (наличие негативного опыта подтверждается предъявленными претензионными письмами в адрес контрагента)

Промежуточные баллы определяются по формуле: Оценка (i)= S(i) / S макс где:

S(i) – максимальная сумма договоров в год оцениваемого участника;

S макс – сумма, указанная в ТЗ.

Таким образом, указанный критерий выбора носит оценочный характер, не препятствует участию в закупке (поскольку не является основанием для отклонения заявки), не предопределяет победителя закупки (поскольку его удельный вес в общей оценке составляет лишь 0,1 и участники закупки имеют возможность набрать наибольший рейтинг и победить за счет иных критериев выбора), является единым для всех участников закупки, и следовательно, не ограничивает конкуренцию и не противоречит положениям Закона о закупках.

Оспариваемый критерий выбора носит измеряемый характер и соответствие участника закупки названному критерию может быть установлено объективно.

Критерий выбора о наличии опыта выполнения аналогичных договоров направлен на выбор наиболее квалифицированного и надежного исполнителя работ, способного выполнить объем работ, предусмотренный закупочной документацией, что соответствует основной цели Закона о закупках, сформулированной в ч.1 ст.1 Закона о закупках).

Кроме того, совокупное и буквальное толкование спорного критерия выбора в Таблице 2 Закупочной документации и п. 7.2 Технического задания Приложения № 1 к Закупочной документации свидетельствует о том, что наличие опыта позволяет исполнителю рассчитывать на максимальную оценку по оспариваемому заявителем критерию выбора, но не препятствует участию в закупке и не предрешает ее итогов.

При этом, довод заявителя о безусловной обязанности исполнителя по договору иметь соответствующий опыт и невозможности заключения договора с участником, не имеющим такого опыта, противоречит Приложению № 3 к Проекту договора, которое не содержит требований к победителю закупки – Подрядчику в части наличия опыта выполнения аналогичных договоров.

При таких обстоятельствах, требование о наличии опыта в контексте соответствующего критерия выбора, указанного в Таблице № 2 Закупочной документации, применяется с целью выбора наиболее квалифицированного, опытного, надежного исполнителя, способного выполнить объем работ, предусмотренный закупочной документацией и никоим образом не препятствует иным участникам в возможности направления заявок на участие и победе в закупке и тем более не препятствует победителю закупки в заключении договора по ее итогам.

Следовательно, оспариваемый заявителем критерий выбора не противоречит положениям Закона о закупках и не ограничивает конкуренцию.

Таким образом, доводы заявителя о том, что заказчик допустил нарушения, выразившиеся в установлении неправомерных требований к участникам Закупки о наличии опыта выполнения аналогичных работ в размере не менее 3800 тыс. руб. в год за последние 3 (три) года, ограничивающее количество участников закупки, не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Строй-безопасность» на действия АО «Кузнецкая ТЭЦ» и ООО «Сибирская генерирующая компания» при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора подряда по противопожарной обработке кабельных трасс ПК-3, ПК-4 для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ» (Закупка № 3519-2021-КФ), (извещение № 32110239404) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.