

ФБУ «НТЦ Энергобезопасность»

107564, г. Москва, ул. Краснобогатырская, д.2, стр.1

info@enerb.ru

АО «Вилюйская ГЭС-3»

678196, РС(Я), Мирнинский район, пос. Светлый, ул. Воропая, 22 «А»

zakupki2@shpp.ru

РЕШЕНИЕ № 014/07/3-1165/2020

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск 13 мая 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – заместителя начальника отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

в отсутствие:

заказчика акционерного общества «Вилюйская ГЭС-3»,

в присутствии посредством сервиса web-видеоконференцсвязи от ПАО «Ростелеком»:

представителей заявителя Федерального бюджетного учреждения «Научно-технический центр «Энергобезопасность» Калиберды Е.А., Маликова А.В. по доверенности №28/2020 от 12.05.2020 г.;

рассмотрев жалобу Федерального бюджетного учреждения «Научно-технический центр «Энергобезопасность» (далее – ФБУ «НТЦ «Энергобезопасность», заявитель) на действия (бездействие) заказчика акционерного общества «Вилюйская ГЭС-3» (далее – АО «Вилюйская ГЭС-3», заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на разработку Декларации безопасности гидротехнических сооружений Светлинской ГЭС (извещение № 32009057970),

установила:

29 апреля 2020 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее- Якутское УФАС России) поступила жалоба ФБУ «НТЦ «Энергобезопасность» на действия (бездействие) заказчика АО «Виллюйская ГЭС-3» при проведении запроса предложений на право заключения договора на разработку Декларации безопасности гидротехнических сооружений Светлинской ГЭС (извещение № 32009057970), нарушающие законодательство о закупках.

Согласно доводам жалобы заявителя:

1). В технических требованиях документации о закупке (приложению 16.2 к техническому заданию) заказчик обязывает исполнителя использовать следующие недействующие нормативные акты:

- приказ Ростехнадзора от 20.02.2012 №116 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору государственной функции по осуществлению федерального государственного надзора в области безопасности гидротехнических сооружений (за исключением судоходных гидротехнических сооружений, а также гидротехнических сооружений, полномочия по осуществлению надзора за которыми переданы органам местного самоуправления)»;

- приказ Минприроды России от 24.07.2009 №231 «Об утверждении порядка формирования и регламента работы экспертных комиссий по проведению государственной экспертизы деклараций безопасности гидротехнических сооружений».

2). В пункте 5.2 Приложения 16.2 к Техническому заданию документации заказчиком предусмотрено требование к участникам закупки о наличии положительного опыта проведения государственных экспертиз, для подтверждения которого требуется не менее чем 40 положительно проведенных экспертиз за последние 3 года.

3). В пункте 5.13 Приложения 16.2 к Техническому заданию документации указано на наличие лицензии ФСБ применительно к объектам энергетики.

4). Информация о закупке №32009057970 отсутствует в действующем плане закупки заказчика на 2020 год на официальном сайте Единой информационной системы www.zakupki.gov.ru.

5). Способ проводимой закупки - «запрос предложений» противоречит Положению о закупке заказчика, утвержденному протоколом заседания Совета директоров АО «Виллюйская ГЭС-3» от 21.02.2020, в котором способа закупки «запрос предложений в электронной форме» нет.

Заказчик считает действия заказчика, установившего вышеуказанные требования документации о закупке необоснованно ограничивающими количество участников закупки и нарушающими часть 1 статьи 2, пункт 2 части 1 статьи 3, часть 2 статьи 4 Закона о закупках.

Относительно доводов, указанных в жалобе заказчиком представлены письменные пояснения, в котором заказчик отчасти не возражает по доводам жалобы, направил измененный проект приложения №16.2 к Техническому заданию.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в настоящей статье (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

АО «Вилюйская ГЭС-3» провело обжалуемую закупку в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках АО «Вилюйская ГЭС – 3», утвержденном Советом директоров АО «Вилюйская ГЭС – 3» 31.10.2018 г., с изменениями от 21.02.2020 г. (далее – Положение).

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего

Федерального закона.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами, в том числе: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Статьей 3.2 Закона о закупках установлен порядок осуществления конкурентной закупки, согласно части 22 которого под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее - ЕИС) при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

06.04.2020 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение запроса предложений на право заключения договора на разработку Декларации безопасности гидротехнических сооружений Светлинской ГЭС, документация о закупке, а также проект договора.

1. В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке в числе прочего должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги

потребностям заказчика.

Комиссией Якутского УФАС России установлено, пункт 3.2 Приложения №16.2 к техническому заданию на закупку – «Технические требования» содержит требование о выполнении экспертизы декларации безопасности гидротехнических сооружений в соответствии с Приказом Ростехнадзора №116 от 20.02.2012 «Об утверждении административного регламента исполнения Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору государственной функции по осуществлению федерального государственного надзора в области безопасности гидротехнических сооружений (за исключением судоходных гидротехнических сооружений, а также гидротехнических сооружений, полномочия по осуществлению надзора за которыми переданы органам местного самоуправления)», который утратил силу в связи с изданием Приказа Ростехнадзора от 24.02.2016 №67, утвердившего новый Административный регламент.

Кроме того, пункт 5.14 Приложения №16.2 к техническому заданию на закупку – «Технические требования» также содержит документ, утративший силу – Приказ Министерства природных ресурсов и экологии РФ от 24.07.2009 г. №231 «Об утверждении порядка формирования и регламента работы экспертных комиссий по проведению государственной экспертизы деклараций безопасности гидротехнических сооружений».

Данный довод заявителя признан обоснованным.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке в числе прочего должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 22.1.4 Положения о закупках, к участникам могут быть предъявлены следующие дополнительные требования:

к наличию у участника исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, имеющие отношение к исполнению договора;

к наличию опыта выполнения аналогичных проектов (включая количество ранее выполненных договоров, аналогичных по объему поставки товаров, по видам оказываемых услуг), в том числе за определенный промежуток времени;

к наличию производственных (в том числе складских, сервисных центров) помещений и технологического оборудования (в том числе к наличию оборудования, необходимого для выполнения специальных работ);

к наличию трудовых ресурсов (наличие специалистов в соответствующей области в штате или на основе договоров гражданско-правового характера специалистов в соответствующих областях с указанием требуемого опыта работы в данной области и предоставлением копии документов, подтверждающих наличие соответствующей квалификации (удостоверения, аттестации) и т.п.);

к экономическому положению и наличию финансовых ресурсов (определенные показатели финансово-хозяйственной деятельности, наличие денежных средств и т.п.);

требование о наличии действующей системы менеджмента качества (управления, обеспечения и контроля качества) у участника (привлекаемого субподрядчика, соисполнителя) и/или предприятия-изготовителя товара, поставка которого является предметом закупки. При этом в документации о закупке должен быть указан стандарт, которому должна соответствовать система менеджмента качества и, при наличии, аналога, или должны быть изложены основные требования к такой системе;

любые иные измеряемые требования к участнику.

Материалами дела установлено, что в пункте 5.2 Приложения 16.2 к Техническому заданию документации заказчиком предусмотрено требование следующего содержания:

«5.2. Исполнитель должен иметь положительный опыт проведения государственных экспертиз Деклараций безопасности гидротехнических сооружений, Критериев безопасности, а также Расчета размера вероятного вреда от аварии ГТС для гидротехнических сооружений 1-го и 2-го класса (представить перечень не менее чем из 40 положительно проведенных экспертиз за последние 3 года). Опыт подтверждается справкой с указанием конкретных ГТС и наличием отзывов о проделанной работе».

Руководствуясь частью 1 статьи 1, частью 1 статьи 3 Закона о закупках, Комиссия считает, что требуемое количество положительно проведенных экспертиз нарушает цели регулирования Закона о закупках в части расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, а также принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Таким образом, данный довод заявителя признан обоснованным.

3. В пункте 5.13 Приложения 16.2 к Техническому заданию документации указано требование о наличии лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну (лицензия ФСБ).

Между тем, пунктом 44.12 Положения о закупках установлено, что при проведении закупки, содержащей сведения, составляющие государственную тайну, дополнительно применяются следующие нормы:

- - - 1. в извещении и документации о закупке должно быть обеспечено соблюдение требований законодательства по защите государственной тайны;
 2. к участникам помимо требований, установленных Положением (Статья 22), применяется требование о наличии у них, а также у привлекаемых (при необходимости) субподрядчиков (соисполнителей), лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну;

тайну, требования к которой установлены в извещении и/или документации о закупке;

3. извещение и документация о закупке передаются в режимно-секретный отдел участника после проверки соответствия лицензии.

Из вышеуказанного следует, что требование о наличии лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, предъявляется в случае проведения закупки, содержащей такие сведения, о чем должно быть указано в извещении и документации о закупке.

Комиссией Якутского УФАС России установлено, что извещение и документация рассматриваемой закупки не содержат информации о том, что проводимая закупка содержит сведения, составляющие государственную тайну.

Более того, в перечне сведений, составляющих государственную тайну, установленном статьей 5 Закона РФ от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне» отсутствуют сведения, относящиеся к предмету рассматриваемой закупки.

Следовательно, по мнению Комиссии, требование заказчика о наличии лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну (лицензии ФСБ) нецелесообразно и не соответствует пункту 44.12 Положения о закупках, противоречит целям и принципам Закона о закупках. Данный довод заявителя признан обоснованным.

4. В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о закупках, Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Комиссия установила, что в действующем Плане закупок АО «Вилюйская ГЭС-3» на 2020 год (идентификационный номер <...>), размещенном на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, под позицией 264 определена рассматриваемая закупка:

Таким образом, довод заявителя о неразмещении рассматриваемой закупки в Плане закупок заказчика на 2020 год, признан необоснованным.

5. Пунктом 13.1.1 Положения о закупках предусмотрены следующие способы закупок:

1. конкурентные закупки путем проведения торгов:

конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс);

аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион);

запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок);

2. конкурентные закупки, не являющиеся торгами:

тендер (открытый тендер, тендер в электронной форме, закрытый тендер);

запрос цен (открытый запрос цен, запрос цен в электронной форме, закрытый запрос цен).

специальный тендер (открытый специальный тендер, специальный тендер в электронной форме, закрытый специальный тендер);

специальный запрос цен (открытый специальный запрос цен, специальный запрос цен в электронной форме, закрытый специальный запрос цен);

закупка у единственного поставщика;

закупка по результатам конкурентной процедуры продажи, объявленной продавцом продукции.

Пунктом 13.4 Положения о закупках регламентированы признаки, при наличии которых закупка проводится путем запроса предложений.

Следовательно, довод заявителя об отсутствии в Положении о закупках заказчика способа закупки путем проведения запроса предложений, признан необоснованным.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика АО «Вилюйская ГЭС-3» по установлению в Приложении № 16.2 к Техническому заданию – «Технических требованиях» документации о закупке недействующих нормативно-правовых актов, требованию опыта 40 (сорока) положительно заключенных договоров, а также лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну (лицензия ФСБ) противоречит цели регулирования Закона о закупках в части расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, а также принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки что является нарушением части 1 статьи 1, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 10 статьи 3 Закона о закупках, статьей 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу Федерального бюджетного учреждения «Научно-технический центр «Энергобезопасность» на действия (бездействие) заказчика акционерного общества «Вилюйская ГЭС-3» при проведении запроса предложений на право заключения договора на разработку Декларации безопасности гидротехнических сооружений Светлинской ГЭС (извещение № 32009057970) обоснованной.
2. Признать заказчика – АО «Вилюйская ГЭС-3» нарушившим часть 1 статьи 1, пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать заказчику – АО «Вилюйская ГЭС-3» предписание об устранении допущенных нарушений .
4. Заказчику представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) доказательства исполнения предписания.

Настоящее решение, предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня их вынесения.

Председатель комиссии

Члены комиссии: