

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 156/03-18.1-2018

Резолютивная часть решения оглашена «25» декабря 2018г.
Кемерово

г.

Решение в полном объеме изготовлено «28» декабря 2018г.

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:

- ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России: <...> по доверенности

- заказчиков АО Кемеровская генерация», АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», АО «Кузбассэнерго», АО «Кузнецкая ТЭЦ» и организатора торгов ООО «Сибирская генерирующая компания»: <...> (по доверенности) и <...> (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (далее – Заявитель) и материалы по жалобе №156/03-18.1-2018,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 6172э от 17.12.2018) на действия заказчиков: АО «Кемеровская генерация», АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», АО «Кузбассэнерго», АО «Кузнецкая ТЭЦ» (далее – Заказчики), а также на действия организатора торгов - ООО «Сибирская генерирующая компания» (далее также – ООО «СГК», Организатор закупки) при осуществлении закупки путем проведения открытого запроса предложений на право заключения договоров оказания услуг по физической охране категорированных объектов для нужд: Лот 1 - АО «Кузбассэнерго», Лот 2 - Кемеровская ГРЭС АО «Кемеровская генерация», Лот 3 - Кемеровская ТЭЦ АО «Кемеровская генерация», Лот 4 - АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», Лот 5 - Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Лот 6 - Томь - Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Лот 7 - АО «Кузнецкая ТЭЦ», Лот 8 - ГТЭС «Новокузнецкая» АО «Кузбассэнерго» (Закупка № 31-2019-КФ). (Извещения №№ 31807028346, 31807028371, 31807028784, 31807028388) (далее – Запрос предложений).

По мнению Заявителя, Заказчиками и организатором торгов нарушены требования Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также требования Положений о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кемеровская генерация», АО «Кузнецкая ТЭЦ», АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», АО «Кузбассэнерго», а именно в неверном определении цены лотов при заключении договора по результатам закупки № 31-2019-КФ.

Уведомлением от 20.12.2018 г. № 03/13172 рассмотрение жалобы ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России было назначено на 25.12.2018. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заказчиков, организатора торгов и Заявителя.

25.12.2018 на рассмотрение Комиссией жалобы № 156/03-18.1-2018 представитель Заявителя, поддержала требования, изложенные в жалобе.

Представители Заказчиков и Организатора торгов просили признать жалобу ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России необоснованной, приложив письменные пояснения (вх. № 7947 от 24.12.2018 и № 7952 от 15.12.2018).

Изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

Заказчики, осуществляя регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, относятся к организациям, указанным в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 статьей 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.

Федеральным законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» внесены значительные изменения в Закон о защите конкуренции, устанавливающие специальные требования по

проведению конкурентной закупки, в том числе статья 3.2 Порядок осуществления конкурентной закупки.

Согласно ч. 3 ст. 4 указанного закона Положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции настоящего Федерального закона), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции настоящего Федерального закона), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Закупочная документация по Запросу предложений была размещена 16.10.2018.

На указанную дату действовали следующие Положения Заказчиков:

- «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кузбассэнерго» Пл-КЭ-В5-01 (редакция 8.0), утвержденное Советом директоров. Протокол №11/18 от 27.04.2018.
- «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кемеровская генерация» Пл-КГ-В5-01 (редакция 8.0), утвержденное Решением единственного акционера от 05.06.2018.
- «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Ново-Кемеровская» Пл-НКТЭЦ-В5-01 (редакция 8.0), утвержденное Решением единственного акционера АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» от 05.06.2018;
- «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кузнецкая ТЭЦ» Пл-КузТЭЦ-В5-01 (редакция 10.0), утвержденное Решением единственного акционера АО «Кузнецкая ТЭЦ» от 05.06.2018, (далее – Положения заказчиков), которые не приведены в соответствие с требованиями ст. 3.2 Закона о закупках в редакции Федерального закона от 31.12.2017 №505-ФЗ.

Пунктом 6.1.1. Положений заказчиков предусмотрены следующие способы закупки:

- конкурс (открытый конкурс);
- аукцион (открытый аукцион);
- запрос предложений (открытый запрос предложений);
- маркетинговое исследование;
- простая закупка;
- закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно п. 6.2.2.1 Положений заказчиков запрос предложений является приоритетным способом закупки, т.к. он обеспечивает оптимальное соотношение открытости закупки с затратами Общества на проведение закупки.

В соответствии с п. 5.1 Положений заказчиков, Закупочная документация для каждой закупки утверждается Организатором закупки.

Как следует из п. 1.1. агентских договоров № 70-093/01-КЭ-УК-2015 от 11.08.2015, № 70-093/02-КемГЕН-УК-2015 от 11.08.2015, № 70-093/03-НКТЭЦ-УК-2015 от 11.08.2015, №70-093/04-КузТЭЦ-УК-2015 от 11.08.2015г., заключенных между ООО «СГК» («Агент») и АО «Кузбассэнерго», АО «Кемеровская генерация», АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», АО «Кузнецкая ТЭЦ» («Принципалы»), Агент принимает на себя обязательство от имени и за счет принципалов выступать в качестве организатора процедуры закупки МТР, работ, услуг, необходимых для осуществления их производственной деятельности. В силу положений абз. 3 п.1 ст. 1005 ГК РФ по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Следовательно, организаторами запроса предложений являются Заказчики - АО «Кузбассэнерго», АО «Кемеровская генерация», АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», АО «Кузнецкая ТЭЦ».

Протоколом Центральной закупочной комиссии Организатора закупки № 62-кэ от 12.10.2018г. инициировано проведение закупки на право заключения договоров возмездного оказания по вооруженной охране объектов путем открытого запроса предложений.

Порядок проведения закупки путем открытого запроса предложений регламентирован разделом 8.3. Положения о закупках, согласно п. 8.3.1 которого, Запрос предложений заключается в публичном приглашении физических и юридических лиц к участию в процедуре закупки продукции с указанием определённого набора критериев и методологии оценки предложений.

Закупочная документация и извещение о проведении запроса предложений были размещены 16.10.2018 в единой информационной системе (сайт www.zakupki.gov.ru) (№31807028346, 31807028388, 31807028784, 31807028784) (далее – закупочная документация).

Согласно извещению о проведении Запроса предложений:

Дата и время окончания срока подачи заявок в 12-00 часов московского времени 31.10.2018.

В соответствии с Закупочной документацией, начальная (максимальная) цена договоров составляет:

Лот 1 - АО «Кузбассэнерго»: 4 382 873, 28 руб. с НДС;

Лот 2 - Кемеровская ГРЭС АО «Кемеровская генерация»: 18 627 211,44 руб. с НДС;

Лот 3 - Кемеровская ТЭЦ АО «Кемеровская генерация»: 10 957 183,20 руб. с НДС;

Лот 4 - АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ»: 9 861 464,88 руб. с НДС;

Лот 5 - Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго»: 21 914 366,40 руб. с НДС;

Лот 6 - Томь-Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго»: 16 435 774,80 руб. с НДС;

Лот 7 - АО «Кузнецкая ТЭЦ»: 17 531 493,12 руб. с НДС;

Лот 8 - ГТЭС «Новокузнецкая» АО «Кузбассэнерго»: 4 382 873, 28 руб. с НДС.

В указанный срок по лотам № 1-8 запроса предложений поступило 1 (одно) предложение от ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (Кемеровский филиал) со следующей стоимостью по каждому договору:

Лот 1 - АО «Кузбассэнерго»: 5 492 099,52 руб. с НДС;

Лот 2 - Кемеровская ГРЭС АО «Кемеровская генерация»: 23 341 422,96 руб. с НДС;

Лот 3 - Кемеровская ТЭЦ АО «Кемеровская генерация»: 13 730 248,80 руб. с НДС;

Лот 4 - АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ»: 12 357 223,92 руб. с НДС;

Лот 5 - Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго»: 27 460 497,60 руб. с НДС;

Лот 6 - Томь-Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго»: 20 595 373,20 руб. с НДС;

Лот 7 - АО «Кузнецкая ТЭЦ»: 21 968 398,08 руб. с НДС;

Лот 8 - ГТЭС «Новокузнецкая» АО «Кузбассэнерго»: 5 492 099,52 руб. с НДС.

Заявок на участие в запросе предложений от иных лиц не поступило.

П. 7.3. закупочной документации предусмотрены случаи, при наступлении которых, предложение участника может быть отклонено, а именно, каждое полученное предложение должно соответствовать обязательным условиям, приведенным в Таблице 1, а также при отсутствии документов согласно п. 3.1.1 и 4.2.1 Закупочной документации и при предоставлении документов, оформленных не в соответствии с требованиями п. 3.1.2 – 3.1.10 Закупочной документации.

Таблица 1. Обязательные условия закупки.

Название закупки:

Критерий выбора Участник закупки 1 (название) Участник закупки 2 (название)
Участник закупки 3 (название)

1 2 3 4

Правомочность лица, подписывающего заявку на участие в процедуре закупки
Соответствует Соответствует Не соответствует

Не нахождение в процессе ликвидации, реорганизации, банкротства и иных
ограничениях правоспособности Соответствует Соответствует Соответствует

Достоверность представленных сведений Соответствует Соответствует
Соответствует

Предоставлены разрешительные документы, необходимые для исполнения
обязательств Соответствует Соответствует Не соответствует

Критическое несоответствие предложения техническому заданию (объемы
работ/услуг, сроки, несоответствие предлагаемых технических решений,
технических характеристик техническому заданию) на основании технического

заклучения. Соответствует Соответствует Соответствует

Не предоставление документов в соответствии с требованиями ЗД Представлены
Представлены Не представлены

Между тем, предложенная ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России цена значительно превышает начальную (максимальную) цену договоров на охранные услуги.

Итоги открытого запроса предложений подведены 21.11.2018, в связи с поступлением единственного предложения победителем признан ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (Кемеровский филиал).

Протокол по итогам закупки № 72-кэ от 21.11.2018 опубликован в ЕИС 26.11.2018 года.

Положениями заказчиков и закупочной документацией не предусмотрено право заказчиков отклонить заявку в связи с превышением цены предложения участника установленной начальной (максимальной) цене договора. В связи с чем, у заказчиков отсутствовала возможность отклонения заявки ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России.

В соответствии с п. 10.11 Положений заказчиков договор заключается на условиях, указанных в закупочной документации с учетом предложений участника (победителя), принятых Организатором закупки.

Ссылка ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России на необходимость заключения договоров в соответствии с п. 8.7.2 Положений заказчиков по цене, указанной заявителем - единственным поставщиком, не обоснована, поскольку оспариваемая закупка была проведена в соответствии с п.8.3 Положения заказчиков путем проведения запроса предложений, который не предполагает закупку у единственного поставщика.

Кроме того, Заказчики являются организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, в связи с чем, планируемые в бюджете организаций расходы учтены при утверждении тарифов. Таким образом, Заказчики ограничены в возможности самостоятельно изменять стоимость своей продукции для покрытия не предусмотренных бюджетом расходов.

Таким образом, ссылка заявителя жалобы на нарушение п. 6.2.4., 6.2.4.5., 8.7.2. Положений заказчиков, регламентирующих иной способ закупки (закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), также является необоснованной.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России на действия на действия заказчиков: АО «Кемеровская генерация», АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», АО «Кузбассэнерго», АО «Кузнецкая ТЭЦ» (далее – Заказчики), а также на действия организатора торгов - ООО «Сибирская генерирующая компания» при осуществлении закупки путем проведения открытого запроса предложений на право заключения договоров оказания услуг по физической охране категорированных объектов для нужд: Лот 1 - АО «Кузбассэнерго», Лот 2 - Кемеровская ГРЭС АО «Кемеровская генерация», Лот 3 - Кемеровская ТЭЦ АО «Кемеровская генерация», Лот 4 - АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», Лот 5 - Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Лот 6 - Томь - Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Лот 7 - АО «Кузнецкая ТЭЦ», Лот 8 - ГТЭС «Новокузнецкая» АО «Кузбассэнерго» (Закупка № 31-2019-КФ) необоснованной.

Председатель 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.