

Заказчику –

АО «Кемеровская генерация»

<...>

Организатору торгов:

ООО «Сибирская генерирующая компания»

<...>

Заявителю

ООО «Альфа Групп»

<...>

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 042/07/3-567/2023

«16» мая 2023 г. г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

<...> – заместителя руководителя управления;

<...> – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

Членов Комиссии:

<...> - начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> – начальника отдела контроля органов власти;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии представителей Заявителя, Заказчика и Организатора торгов (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 Общества с ограниченной ответственностью «Альфа Групп» (614007, Пермский край, г. Пермь, ул. М. Горького, д.38, оф.411; ИНН: 5904374680,

ОГРН: 1195958020499) (далее – ООО «Альфа Групп», Заявитель) и материалы по жалобе № 042/07/3-567/2023,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Альфа Групп» от 28.04.2023 исх. 327-АГ/23, перенаправленную ФАС России (вх. 4259-ЭП от 05.05.2023) и Московским УФАС России (вх. № 4261-ЭП/23 от 02.05.2023) на действия комиссии заказчика Акционерное общество «Кемеровская генерация» (650000, Кемеровская область-Кузбасс, г.Кемерово, пр. Кузнецкий, д.30; ИНН 4205243192; ОГРН 1122224002284) (далее – АО «Кемеровская генерация, Заказчик) при проведении закупки путем запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение проектирования и строительно-монтажных работ (выполнение работ «под ключ») по объекту: «Учебно-тренировочный полигон для обучения безопасности работ на высоте и в ограниченно-замкнутых пространствах» для нужд Кемеровской ГРЭС АО «Кемеровская генерация» (Закупка № 3247-2023-ИП-КФ), извещение о проведении которой было опубликовано 23.03.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32312218387 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), путем введения в заблуждение участников закупки, включив в документацию двусмысленных трактовок по оценке участников, а также необоснованного отклонения заявки Заявителя и отказа в допуске к участию в Закупке.

Уведомлением от 05.05.2023 № ТМ/4305/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-567/2023 было назначено на 16.05.2023. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заявителя и Заказчика, а также Организатору закупки – ООО «Сибирская генерирующая компания» (далее – Организатор закупки).

16.05.2023 представитель Заявителя поддержала доводы жалобы, представители Заказчика и Организатора торгов просили признать жалобу не обоснованной, направив письменные возражения.

16.05.2023 в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-567/2023 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

АО «Кемеровская генерация» 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.

Положение «О порядке проведения закупок, товаров, работ, услуг для нужд АО «Кемеровская генерация» (Пл-КГ-В5-01) (далее – Положение о закупках), утверждено решением единственного акционера АО «Кемеровская генерация».

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».

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».

23.03.2023 Организатором закупки на Официальном сайте от лица АО «Кемеровская генерация» было размещено извещение № 32312218387 о проведении закупки путем запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение проектирования и строительно-монтажных работ (выполнение работ «под ключ») по объекту: «Учебно-тренировочный полигон для обучения безопасности работ на высоте и в ограниченно-замкнутых пространствах» для нужд Кемеровской ГРЭС АО «Кемеровская генерация» (Закупка № 3247-2023-ИП-КФ).

Организатором закупки, в отношении указанной закупки, разработана и утверждена Документация о конкурентной закупке (Закупка № № 3247-2023-ИП-КФ) (далее – Закупочная документация).

В соответствии с п. 9.7 Положения о закупках под запросом предложений в электронной форме 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 конкурентной закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о конкурентной закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Предложение участника должно быть подготовлено в строгом соответствии с документацией о конкурентной закупке (п. 9.7.1.5 Положения о закупках).

Из протокола № 28-кф от 21.04.2023 (далее – Протокол) по итогам Закупки следует, что на участие в Закупке поступило 2 заявки, из них одна заявка (Заявителя) была отклонена в связи с не предоставлением документов в соответствии с требованиями Закупочной документации (п. 7.7 Закупочной документации, п. 19.2 Технического задания).

По мнению Заявителя комиссией Заказчика не обосновано принято решение об отклонении заявки ООО «Альфа групп», поскольку все документы, согласно Документации о конкурентной закупке были обществом приложены. Кроме того, из жалобы следует, что поскольку предложение Заявителя было менее 10 млн. руб., то в отношении общества не применяются требования Закупочной документации о членстве в СРО и ее обязательствах.

Комиссия, оценив документы по закупке, заявку Заявителя, письменные пояснения сторон не нашла в действиях Организатора торгов (закупочной комиссии) по отклонению заявки Заявителя нарушений требований Закона о закупках, ввиду следующего.

Пунктом 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Из п. 4.1.3.2. 7 Закупочной документации следует, что участник должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения Договора (должен быть зарегистрирован в установленном порядке, иметь соответствующие действующие лицензии, патенты на виды деятельности,

связанные с выполнением Договора, в соответствии с действующим законодательством РФ, являться членом СРО, при наличии требований в Техническом задании).

В соответствии с п. 19.2. Технического задания (Приложение № 1 к закупочной документации) участник конкурентной процедуры должен являться действующим членом СРО с правом осуществлять подготовку проектной документации по договору подряда на подготовку проектной документации в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии);

- размер обязательств по договору подряда на подготовку проектной документации, заключенному с использованием конкурентных способов заключения договоров (уровень ответственности), не должен быть менее размера обязательств по договору, предлагаемому к заключению;

- совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств;

- СРО, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

Исходя из п. 7.6. Закупочной документации каждая заявка проверяется на предмет соответствия обязательным условиям, приведенным в Таблице 1.

В силу п 7.7. Закупочной документации заявка участника подлежит отклонению в случае ее несоответствия обязательным условиям, приведенным в Таблице 1.2, при отсутствии сведений согласно п. 4.2.1.2.12.1, 4.2.1.2.12.2 Документации о закупке.

Одним из таких обязательных условий, указанных в Таблице 1.2 и являющихся безусловным основанием для отклонения заявки, является не предоставление разрешительных документов, необходимых для исполнения обязательств.

Аналогичное условие содержится в Таблице 1 «Обязательные условия закупки» раздела 2 Приложения № 2 «Методика оценки предложений участников закупки» к Положению о закупках «Не предоставление разрешительных документов, необходимых для исполнения обязательств».

Согласно п. 4.2.1.2.12.1. Закупочной документации во второй части заявки участниками должна быть предоставлена справка на фирменном бланке участника в свободной форме с указанием адреса сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на которых размещена информация о сведениях об участнике закупки в едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах, на виды деятельности, связанные с выполнением Договора, в соответствии с требованиями, установленными в Техническом задании (копия, заверенная участником).

В случае отсутствия сведений об участнике закупки в едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах, заявка такого участника будет отклонена.

Согласно сведениям Заказчика, при осуществлении закупочной комиссией проверки представленных документов на предмет их соответствия требованиям Закупочной документации было установлено, что согласно сведениям из открытых источников (<https://reestr.nopriz.ru>) у участника ООО «Альфа Групп» (ИНН 5904374680) в СРО-П-219-17032021 отсутствует информация о размере обязательств по договору подряда на подготовку проектной документации, заключенному с использованием конкурентных способов заключения договоров (уровень ответственности); информация о размере вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

В соответствии с п. 4.2.1.2.12.1 Закупочной документации участнику предоставляется возможность предоставить оригинал Гарантийного письма участника о том, что в случае признания его победителем он обязуется получить необходимый для выполнения работ/оказания услуг уровень финансовой ответственности СРО по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств в течение 30 календарных дней с момента заключения договора, в случае если на момент подачи заявки на участие в закупочной процедуре у участника в едином реестре сведений отсутствует уровень ответственности по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств необходимый для выполнения работ/оказания услуг.

Вместе с тем, указанное гарантийное письмо Заявителем в составе заявке не представлено.

Пунктом 1 ст. 49 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии) или членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с ч.ч. 1 - 3 ст. 55.16 и ч.ч. 1, 3 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по соответствующим договорам, заключаемым с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее - договор подряда) с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении одновременно следующих условий:

- наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, сформированного компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств;
- совокупный размер обязательств по таким договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого им внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств;
- начальная максимальная цена договора не превышает уровень ответственности, исходя из которого членом саморегулируемой организации внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда.

При этом согласно п. 3 ч. 1 ст. 55.1 ГрК РФ под договорами подряда, заключенными

с использованием конкурентных способов заключения договоров, понимаются договоры, заключенные с использованием конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, законодательством Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, или в иных случаях по результатам торгов (конкурсов, аукционов), если в соответствии с законодательством Российской Федерации проведение торгов (конкурсов, аукционов) для заключения соответствующих договоров является обязательным (далее - с использованием конкурентных способов заключения договоров).

Согласно ч.ч. 5 и 6 ст. 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами саморегулируемой организации. С учетом положений норм ч.ч. 11, 13 ст. 55.16 ГрК РФ такая обязанность члена саморегулируемой организации возникает при его намерении принимать участие в заключении договоров подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Член саморегулируемой организации, не уплативший такой дополнительный взнос, не имеет права принимать участие в заключении новых договоров подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Указанная позиция подтверждена письмом Минстроя России от 16.05.2019 №17553-ТБ/02 «Об участии члена саморегулируемой организации в заключении договоров подряда».

Частью 2.1. ст. 52 ГрК РФ установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает десяти миллионов рублей.

Предметом закупки является право заключения договора на выполнение проектирования и строительно-монтажных работ (выполнение работ «под ключ») по объекту: «Учебно-тренировочный полигон для обучения безопасности работ на высоте и в ограниченно-замкнутых пространствах» для нужд Кемеровской ГРЭС АО «Кемеровская генерация».

В п. 8.3 Технического задания – Приложение №1 к Закупочной документации предусмотрено обязательство победителя выполнить одностадийное проектирование: «Разработку рабочего проекта (пояснительная записка и рабочая документация), в т.ч. сметная документация. Согласовать разработанную документацию с заказчиком».

В п. 19.2 Технического задания содержалось требования о том, что участник закупки должен являться действующим членом СРО с правом осуществлять подготовку проектной документации.

В силу ч. 4. ст. 48 ГрК РФ работы по договорам о подготовке проектной документации, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области архитектурно-строительного проектирования.

Таким образом, ст. 48 ГрК РФ, устанавливающая правила выполнения работ в области архитектурно-строительное проектирования, не содержит в качестве исключения правила о допущении к указанным работам лиц, не являющихся членами СРО, если размер обязательств по такому договору не превышает 10 млн. руб., как это предусмотрено ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ в отношении работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства.

Кроме того, в п. 4.1.3.2, п. 4.2.1.2.12.1 Закупочной документации, предусматривающие отсутствие требования о членстве в СРО для участников, предложивших цену договора 10 млн.руб. и менее, относится только к договорам подряда на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства и не распространяется на выполнение работ по проектированию.

Извещение о проведении закупки также содержало сведения о том, что услуги связаны с инженерно-техническим проектированием.

Поскольку, предмет закупки предусматривает выполнение работ по проектированию, то доводы заявителя не обоснованы и подлежат отклонению.

Также в соответствии с п. 6.1. Закупочной документации участники вправе обратиться за разъяснениями Документации, вместе с тем, Заявитель жалобы за разъяснениями не обращался.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заявителем в составе заявки не приложены документы, прямо указанные в Закупочной документации и Техническом задании, а именно разрешительные документов, необходимые для исполнения обязательств по договору подряда, а также не представлено Гарантийное письмо о том, что в случае признания Заявителя победителем он обязуется получить необходимый для выполнения работ/оказания услуг уровень финансовой ответственности СРО по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств в течение 30 календарных дней с момента заключения договора, в связи с чем довод Заявителя о незаконном отклонении заявки ООО «Альфа Групп» является несостоятельным.

Кроме того, противоречий и двухсмысленных толкований в содержании Закупочной документации и технического заданий, которые могли ввести в заблуждение участников закупки Комиссией не установлено.

В процессе рассмотрения жалобы представителем Заявителя указан также довод о том, что объект строительства, указанный в закупке не является объектом капитального строительства, в связи с чем на него не распространяются

требования по проектированию, который не может быть рассмотрен, поскольку положения документации в силу Закона о закупках подлежат обжалованию до окончания срока подачи заявок, а также не связан с обжалуемыми действиями комиссии Заказчика, поскольку Закупочная документация утверждена организатором торгов, а не комиссией Заказчика.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 и ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Альфа Групп» от 28.04.2023 исх. 327-АГ/23, на действия комиссии заказчика Акционерное общество «Кемеровская генерация» (650000, Кемеровская область-Кузбасс, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, д.30; ИНН 4205243192; ОГРН 1122224002284) при проведении закупки путем запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение проектирования и строительно-монтажных работ (выполнение работ «под ключ») по объекту: «Учебно-тренировочный полигон для обучения безопасности работ на высоте и в ограниченно-замкнутых пространствах» для нужд Кемеровской ГРЭС АО «Кемеровская генерация» (Закупка № 3247-2023-ИП-КФ), извещение о проведении которой было опубликовано 23.03.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32312218387, необоснованной.

Заместитель председателя комиссии <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.