

Дело № 059/07/3-161/2023

ООО «ВК Подтех»

420094, Республика Татарстан, Казань
город, Маршала Чуйкова улица, дом
2а, кабинет 204/1

vodolazrf@yandex.ru

Заказчик

**Филиал ПАО «ФГК - РусГидро»
«Воткинская ГЭС»,**

**Закупочная комиссия Филиала ПАО
«ФГК - РусГидро» «Воткинская ГЭС»**

617760, Пермский край г.о. Чайковский,
г. Чайковский, тер. Воткинской ГЭС
д.1/2

votges@rushydro.ru

Организатор закупки

АО «РусГидро Снабжение»,

Закупочная комиссия

АО «РусГидро Снабжение»

117393, город Москва, архитектора
Власова улица, дом 51, эт 1 пом 1 ком
30

rgs@rushydro.ru

KolesnikovaNV@rushydro.ru

Электронная торговая площадка

АО «Российский аукционный дом»

ko@auction-house.ru

gz@lot-online.ru

info@lot-online.ru

support@lot-online.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ВК Подтех» (исх. №ЕИ/8539/23 от 27.02.2023; вх. № 2677-ЭП/23)

«14» марта 2023 г. г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

при участии представителя ООО «ВК Подтех» - <...>, при участии представителя АО «РусГидро Снабжение» - <...>, при участии представителя Филиала ПАО «ФГК - РусГидро» «Воткинская ГЭС» - <...>.,

рассмотрев жалобу (исх. №ЕИ/8539/23 от 27.02.2023; вх. № 2677-ЭП/23) Общества с ограниченной ответственностью «Водолазная компания подводные технологии» (ОГРН: 1161690132350, Дата присвоения ОГРН: 29.07.2016, ИНН: 1657227835, КПП: 165701001) (далее также – Заявитель, ООО «ВК Подтех») на действия (бездействие) публичного акционерного общества «Федеральная генерирующая компания «РусГидро» в лице филиала «Воткинская ГЭС» (ОГРН: 1042401810494, Дата присвоения ОГРН: 26.12.2004, ИНН: 2460066195, КПП: 246601001) (далее также – Заказчик, Филиал ПАО «ФГК - РусГидро» «Воткинская ГЭС»), Закупочной комиссии

Филиала ПАО «ФГК - РусГидро» «Воткинская ГЭС», на действия (бездействие) акционерного общества «РусГидро Снабжение» (ОГРН: 1041500751016, Дата присвоения ОГРН: 24.05.2004, ИНН: 1510012774, КПП: 772801001) (далее также – Организатор торгов, АО «РусГидро Снабжение»), Закупочной комиссии АО «РусГидро Снабжение» при организации и проведении состязательного отбора, предметом которого является восстановление бетонных поверхностей гидротехнических сооружений в зоне переменного уровня (извещение №gsnab23003DP на официальном сайте АО «Российский аукционный дом» tender.lot-online.ru, сведения о размещении закупки в ЕИС отсутствуют) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

16.02.2023 г. в адрес Пермского УФАС Россия поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, доводы которой сводятся к оспариванию отклонения заявки на участие в закупке, недопущению к участию в переторжке.

Заказчик и Организатор закупки не согласились с доводами Заявителя, Организатор закупки представил письменные пояснения, в которых указал, что считает жалобу необоснованной.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС России к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 1825/23 от 28.02.2023), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы

на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № ME/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами,

составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 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 части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

2. При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о закупке продукции для нужд ПАО «РусГидро» (далее также – Положение), извещением №gsnab23003DP на официальном сайте АО «Российский аукционный дом» tender.lot-online.ru (далее также – извещение), Закупочной документацией, Состязательный отбор, участниками которого могут быть только субъекты МСП, на право заключения договора на выполнение работ по восстановлению бетонных поверхностей гидротехнических сооружений в зоне переменного уровня для нужд филиала ПАО «РусГидро» – «Воткинская ГЭС» (ЛОТ № 3-РЕМ-2023-ВотГЭС) (далее также – Документация).

В соответствии с указанными документами:

Начало подачи заявок: 13.01.2023;

Окончание подачи заявок: 30.01.2023 14:00 МСК;

Рассмотрение заявок: 13.02.2023;

Подведение итогов: 21.02.2023.

По мнению Заявителя его права и законные интересы нарушены действиями Закупочной комиссией Заказчика, поскольку заявка Заявителя на участие в закупке была отклонена. Заявитель также полагает, что Заказчик неправомерно отказал в допуске Заявителя к участию в переторжке.

3. Ознакомившись с позицией Заказчика, доводом Заявителя, имеющимися материалами жалобы, Комиссия Пермского УФАС России установила следующее.

Согласно пп. 1.2.2. п. 1.2 «Информация о проводимой закупке» раздела 1 «Основные сведения о закупке» Документации предметом договора является восстановление бетонных поверхностей гидротехнических сооружений в зоне переменного уровня.

Согласно ч. 2 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 N 190-ФЗ (далее также – Градостроительный кодекс), работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда),

должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

В соответствии с ч. 13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса, минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

1) двести тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

2) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

3) четыре миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает три миллиарда рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

4) семь миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает десять миллиардов рублей (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

5) двадцать пять миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет десять миллиардов рублей и более (пятый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

В соответствии с пп. 1 Таблицы 1 п. 1 Приложения №13 к Техническим требованиям, предъявляемым к участнику закупки, к участнику закупки устанавливается требование: «В соответствии со ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004 № 190-ФЗ: Участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации (СРО), основанной на членстве лиц*:

осуществляющих строительство, и зарегистрированной на территории субъекта Российской Федерации, в котором зарегистрирован Участник (с учетом исключений, предусмотренных законодательством), и иметь право выполнять работы в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов

капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии)**

** Обоснование: Согласно пп.2) п.1. ст. 48.1 Градостроительного кодекса РФ, гидротехнические сооружения филиала ПАО "РусГидро" - "Воткинская ГЭС" относятся к особо опасным и технически сложным объектам, т.к. являются ГТС 1-го класса.

*Проверка соответствия требованию осуществляется на дату окончания срока подачи заявок, установленную в Документации о закупке».

Заказчиком также установлены требования к документам, подтверждающим соответствие участнику закупки рассматриваемому требованию, а именно: «В соответствии с Федеральным законом от 30.12.2021 № 447-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в статью 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации проверка соответствия уровня ответственности участника осуществляется на основании информации Единого реестра сведений о членах СРО и их обязательствах, размещенного на общедоступном ресурсе:

- Национальное объединение строителей НОСТРОЙ - сервис «Единый реестр членов СРО» (<http://reestr.nostroy.ru/>).

Данные из реестра членов СРО, формируемые на вышеуказанном ресурсе на дату окончания срока подачи заявок, установленную в Документации о закупке, должны включать в себя сведения об уровне ответственности участника:

- по компенсационному фонду возмещения вреда;

- по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

Проверка соответствия уровня ответственности участника по компенсационному фонду возмещения вреда осуществляется исходя из предложенной участником в составе заявки стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, (с учетом НДС), а по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств – исходя из предложенной участником цены заявки/оферты (с учетом НДС)».

В составе заявки Заявителя на участие в закупки содержится письмо о подаче оферты, в соответствии с которым стоимость заявки на участие в закупке указана в размере 77 959 156,56 рублей без НДС. В коммерческом предложении Заявителя указана та же самая сумма.

При этом, исходя из выписки из реестра членов саморегулируемой организации «Ассоциация «Объединение строительных организаций Татарстана» от 19.01.2023 г. №1608/03 Ки уровень ответственности Заявителя в качестве члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, и предельному размеру обязательств по таким договорам, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств: «первый, предельный (совокупный) размер обязательств по договорам строительного подряда не превышает 60 000 000 рублей. Указанные

сведения подтверждаются данными единого реестра «НОСТРОЙ» (<https://reestr.nostroy.ru/member/5787077>).

Учитывая, что предложенная Заявителем стоимость выполнения работ составляет 77 959 156,56 рублей без НДС, в соответствии с пп. 2 ч. 13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса для допуска к участию в рассматриваемой закупке минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств со стороны Заявителя должен составлять два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

Ссылка Заявителя на то, что работы по договору необходимо производить поэтапно и, поэтому, уровень ответственности и размер компенсационного фонда, которым обладает Заявитель, позволяют ему выполнять такие работы, несостоятельна, поскольку общий размер обязательств по заключенному договору, в любом случае, превышает 60 миллионов рублей, что подтверждается, в том числе, коммерческим предложением и офертой, поданными Заявителем в составе заявки.

Ссылка Заявителя на возможность увеличить собственный уровень ответственности и размер компенсационного фонда к моменту подведения итогов закупки также не может быть принята во внимание Комиссией Пермского УФАС России в силу следующего.

Заказчиком в соответствии с пп. 1 Таблицы 1 п. 1 Приложения №13 к Техническим требованиям, предъявляемым к участнику закупки, установлено, что проверка соответствия требованию осуществляется на дату окончания срока подачи заявок, установленную в Документации о закупке.

К моменту окончания срока подачи заявок Заявитель обладал первым уровнем ответственности и не мог выполнять работы стоимостью более 60 миллионов рублей. При этом, для допуска заявки Заявителя, по смыслу рассматриваемых требований, при подаче оферты и коммерческого предложений стоимостью равной или менее 60 млн. рублей Заказчик был бы обязан допустить заявку Заявителя до участия в закупке, поскольку размер обязательств по договору соответствовал бы действующему уровню ответственности Заказчика (первый уровень) и соответствующему размеру компенсационного фонда (60 миллионов рублей).

Доводы Заявителя со ссылкой на то, что взнос в компенсационный фонд должен быть оплачен на момент подведения итогов закупки и что Заявитель может впоследствии обеспечить уплату вноса, основан на ошибочном понимании действующего законодательства. Как следует из ч. 11 ст. 55.16 Градостроительного кодекса, **основанием для уплаты вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств является намерение** члена саморегулируемой организации **принимать участие в заключении договоров подряда** на выполнение инженерных изысканий. Общество, подавая заявку на участие в конкурсе, выразило намерение выполнять соответствующие строительные работы. Совершение таких действий в отсутствие уплаты вноса свидетельствует, что компенсационный фонд обеспечения обязательств саморегулируемой

организации не сформирован в соответствии с требованиями статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Подобной позиции придерживается Верховный Суд Российской Федерации (Определение Верховного Суда РФ от 02.02.2022 N 309-ЭС21-27338 по делу N А60-66742/2020, Определение Верховного Суда РФ от 25.06.2021 N 310-ЭС21-9350 по делу N А83-854/2020) и нижестоящие инстанции (Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 13.05.2020 N Ф04-1436/2020 по делу N А75-12580/2019, Постановление Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 27.10.2020 N 21АП-2657/2020 по делу N А83-854/2020).

Учитывая изложенное, заявка Заявителя правомерно отклонена Закупочной комиссией как нарушающая пп. 1 Таблицы 1 п. 1 Приложения №13 к Техническим требованиям, предъявляемым к участнику закупки.

Комиссия Пермского УФАС России в части довода о неправомерном недопуске заявки Заявителя до участия в этапе переторжки отмечает следующее.

Согласно п. 4.11.1.5 раздела 4.1 Закупочной Документации «Переторжка», в переторжке может принять участие любой участник, **заявка которого не была отклонена** по результатам рассмотрения заявок. Альтернативные предложения Участников, при наличии таковых, допускаются к процедуре переторжки наравне с основными предложениями.

Поскольку заявка Заявителя на участие в закупке была правомерно отклонена со стороны Закупочной комиссии, у Заказчика отсутствовали правовые основания, обосновывающие возможность допуска заявки Заявителя до участия в этапе переторжки.

Учитывая изложенное, настоящая жалоба признается Комиссией Пермского УФАС России необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (исх. №ЕИ/8539/23 от 27.02.2023; вх. № 2677-ЭП/23) Общества с ограниченной ответственностью «Водолазная компания подводные технологии» (ОГРН: 1161690132350, Дата присвоения ОГРН: 29.07.2016, ИНН: 1657227835, КПП: 165701001) на действия (бездействие) публичного акционерного общества «Федеральная генерирующая компания «РусГидро» в лице филиала «Воткинская ГЭС» (ОГРН: 1042401810494, Дата присвоения ОГРН: 26.12.2004, ИНН: 2460066195, КПП: 246601001), Закупочной комиссии Филиала ПАО «ФГК - РусГидро» «Воткинская ГЭС», на действия (бездействие) акционерного общества «РусГидро Снабжение» (ОГРН: 1041500751016, Дата присвоения ОГРН: 24.05.2004, ИНН: 1510012774, КПП: 772801001), Закупочной комиссии АО «РусГидро Снабжение» при организации и проведении

состязательного отбора, предметом которого является восстановление бетонных поверхностей гидротехнических сооружений в зоне переменного уровня (извещение №гснab23003DP на официальном сайте АО «Российский аукционный дом» tender.lot-online.ru, сведения о размещении закупки в ЕИС отсутствуют),
необоснованной.

2.Предписание не выдавать.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Исп.<...>

тел.8(342)235-10-36

2023-2870

