

Исх. №04-04/2206 от 12.03.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика АО «ТГК-16» – <...> – (должностное лицо) (по доверенности №2-Д от 09.01.2024 г.), <...> – (должностное лицо) (по доверенности №12-Д от 09.01.2024 г.), в отсутствие заявителя ООО «Центр конструкторско-технологических инноваций» – извещен, рассмотрев посредством видеоконференции жалобу заявителя ООО "Центр конструкторско-технологических инноваций" (вх. №1842/ж от 26.02.2024 г.) на действия заказчика АО «ТГК-16» при проведении закупки №КЛП-510923 на предмет: «Техническое диагностирование и оценка технического состояния элементов турбины Т-50-130-1 ст. №3 филиала АО "ТГК-16" - "Казанская ТЭЦ-3"»,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении конкурентной закупки №КЛП-510923 размещено на официальном сайте www.onlinecontract.ru – 19.02.2024 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 1 350 000,00 рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, заказчиком установлены избыточные требования к участникам закупки, тем самым ограничивают право на подачу заявки от коллективного участника.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, на заседании Комиссии представил устные и письменные пояснения, а также материалы по закупке, которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки

товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 г. N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения довода заявителей на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При проведении обжалуемой закупки заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «ТГК-16» (далее – Положение).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 223 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 2.1.1.проекта контракта заказчик установил требование, что исполнитель обязан обеспечить выполнение работ по Договору собственными силами без привлечения третьих лиц (субподрядной организацией).

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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 (далее - положение о закупке).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками

самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Следовательно, при оценке Документации о закупке на предмет ее соответствия положениям Закона о закупках, необходимо оценивать параметры и качественные характеристики проводимой закупки, выяснять действительную потребность в установлении заказчиком дополнительных требований, учитывая заинтересованность такого лица в рациональном расходовании средств и достижении максимального результата.

Включение заказчиком в Документацию о закупке дополнительных требований, предъявляемых к участникам закупки, безусловно, сужает круг потенциальных участников проводимых закупок.

Вместе с тем, такие действия могут быть признаны нарушением Закона о закупках лишь в случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.

Как следует из материалов дела, работы по техническому диагностированию и оценке технического состояния элементов паровой турбины для продления срока эксплуатации сверх паркового ресурса регламентированы Инструкцией (СО 153-34.17.440-2003) по продлению срока эксплуатации паровых турбин сверх паркового ресурса, утвержденного приказом Министерства Российской Федерации от 30.06.2003 г. №274.

В ходе анализа положений данной инструкции, Комиссия установила, что продление срока эксплуатации элементов паровых турбин сверх паркового ресурса может быть получено на основании заключения экспертной организации, аккредитованной в установленном порядке.

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках, участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу, что согласно действующему законодательству участником закупки может выступать коллективный участник, состоящий из нескольких юридических лиц.

Однако, Комиссия обращает внимание на том, что Инструкцией СО 153-34.17.440-2003 не предусмотрен порядок привлечения экспертной организацией сторонних

организаций к выполнению работ, поскольку в противном случае невозможно будет однозначно определить порядок и степень ответственности.

При этом условие Документации о закупке, устанавливающее запрет на привлечение участником закупки для исполнения договора, заключенного по результатам закупочных процедур, субподрядчиков или соисполнителей, не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к способу и порядку исполнения договора и соответствует положениям статей 706 и 780 Гражданского кодекса, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Комиссия Татарстанского УФАС России установила, что у АО «ТГК 16» закупка осуществляется для электростанции, которая в силу своей деятельности является опасным производственным объектом.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что установленное требование является крайне существенным поскольку работы должны быть выполнены на территории жизнеобеспечивающей организации с непрерывным производственным циклом по производство электрической и тепловой энергии и не противоречит положениям действующего законодательства.

Таким образом, учитывая, что пунктом 2.1.1 проекта договора установлено требование о выполнении работ собственными силами без привлечения третьих лиц, коллективный участник не может участвовать в рассматриваемой закупке.

Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств, подтверждающих обоснованность своих доводов, не представил.

Кроме того, установлено, что на участие в закупке было подано 4 заявки. Следовательно, ограничений конкуренции со стороны заказчика не выявлено.

Довод заявителя признан необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу заявителя ООО «Центр конструкторско-технологических инноваций» (вх. №1842/ж от 26.02.2024 г.) на действия заказчика АО «ТГК-16» при проведении закупки №КЛП-510923 на предмет: «Техническое диагностирование и оценка технического состояния элементов турбины Т-50-130-1 ст. №3 филиала АО "ТГК-16" - "Казанская ТЭЦ-3"», необоснованной.

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

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

