

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 117/03-18.1-2015

«30» ноября 2015 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Председателя комиссии: Кухарской Н.Е. – руководителя Кемеровского УФАС России;
Ананьевой Г.Н. – и.о. начальника отдела ТЭК;
Кирилловой И.Г. - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

Членов комиссии: Гилевой И.С. – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;
Бердникова Е.А. – специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи,

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии, при участии:

-<...>– представителя ООО «Сибирская генерирующая компания» (по доверенности);

-<...>– представителя ООО «Сибирская генерирующая компания» (по доверенности);

-<...> – представителя ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу судебноэкспертного частного учреждения Сибирского Федерального округа независимой аналитической лаборатории (далее – судебноэкспертное учреждение СФО НАЛ, Заявитель) и материалы по жалобе 117/03-18.1-2015,

УСТАНОВИЛА:

20.11.2015г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. №4636э) судебноэкспертного учреждения СФО НАЛ на действия организатора закупки ООО «Сибирская генерирующая компания» (далее – ООО «СГК», организатор закупки), а также заказчика закупки ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» (далее также – заказчик) при проведении открытого запроса предложений: «Проведение натурных исследований и измерений загрязнения качества атмосферного воздуха для основной промплощадки для ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» в 2016г.» (Идентификатор закупки № 07.76-2015, далее – Закупка).

По мнению заявителя, организатором закупки – ООО «СГК» для участника ФБУ «ЦЛАТИ по СФО» были созданы преимущественные условия участия в запросе предложений, также организатором Закупки нарушен порядок определения победителя, по результатам которого необоснованно выбрано победителем ФБУ «ЦЛАТИ по СФО».

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 25.11.2015 г. № 03/11966 рассмотрение жалобы № 117/03-18.1-2015 было назначено на 30.11.2015 г. на 11 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено почтой и электронной почтой в адрес Заказчика, организатора закупки и Заявителя.

Представители организатора закупки просили признать жалобу судебноэкспертного учреждения СФО НАЛ необоснованной, приложив письменные пояснения.

Согласно указанным пояснениям ООО «СГК» оказывает АО «Барнаульская ТЭЦ-3» услуги по организации закупочных процедур на основании агентского договора №70-093/07-БТЭЦ-3-УК-12/125А от 18.10.2012 г.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными категориями юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») целями регулирования Закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (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.

В соответствии с частью 2 статьи 1 ФЗ «О закупках» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг:

1) государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам.

Таким образом, ФЗ «О закупках» направлен на создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков, а именно юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 данного закона.

ООО «СГК» не входит в круг лиц, указанных в части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках», в связи с чем, требования указанного закона на ООО «СГК» не распространяется.

Кроме того, из пояснений организатора закупки следует, что принятие ООО «СГК» обязательств по организации закупочных процедур, на основании агентского договора, не свидетельствует о том, что ООО «СГК» становится субъектом, для которого соблюдение требований ФЗ «О закупках» является обязательным и общество должно нести ответственность за допущенные (если таковые имеют место быть) в ходе проведения закупочной процедуры нарушения, соответственно не соблюдение предусмотренных ФЗ «О закупках» требований не может служить основанием для привлечения ООО «СГК» к ответственности в соответствии с нормами действующего законодательства.

Согласно пояснениям организатора закупки, никаких нарушений норм действующего законодательства, Положений «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» допущено не было.

Выбор поставщика услуг проводился на основании открытого запроса предложений: «Проведение натурных исследований и измерений загрязнения качества атмосферного воздуха для основной промплощадки для ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» в 2016 г.».

05.10.2015 года закончился срок приема предложений по закупке. Первоначально поступило 4 предложения, из которых соответствовали требованиям Заказчика предложения 2 участников, а именно:

- Судебноэкспертное частное учреждение сибирского федерального округа независимая аналитическая лаборатория, г. Барнаул, ИНН 2224145278;

- ФБУ «ЦЛАТИ по СФО», г. Барнаул, ИНН5403167763.

В соответствии с пунктом 9.7 Закупочной документации (закупка №07.76-2015) протоколом ПДЗК 1652 от 28.10.2015г установлено решение членов комиссии о переторжке. Вышеуказанным участникам, соответствующим требованиям Заказчика, было отправлено приглашение о переторжке, срок предоставления нового коммерческого предложения (КП) был установлен до 30.10.2015.

В ходе переторжки были предложены следующие условия:

- Судебноэкспертное частное учреждение СФО НАЛ – КП на сумму 539 000,00 руб. без НДС (не является плательщиком налога на добавленную стоимость, так как применяет упрощенную систему налогообложения);

- ФБУ «ЦЛАТИ по СФО»- КП на сумму 530 200,00 руб. без НДС (625 636,00 рублей с учетом НДС).

Основным сравнительным показателем при оценке участников Закупки являлась стоимость предложения.

Кроме того, исходя из пояснений организатора закупки, довод судебноэкспертного учреждения СФО НАЛ о непрозрачности оценки предложений участников исходя из несоответствия даты размещения Закупки и срока исполнения договора является необоснованным. Закупка размещена 22.09.2015, о чем указано в закупочной документации и уведомлении о проведении открытого запроса предложений. Срок исполнения указанного вида работ был зафиксирован в проекте договора, являющимся приложением к закупочной документации: с момента заключения договора по 31.12.2016г.

Таким образом, закупка была проведена в полном соответствии с требованиями ФЗ «О закупках товаров» и закупочной документацией.

30.11.2015г. на рассмотрении жалобы №117/03-18.1-2015, представители организатора закупки также пояснили, что при заключении договора с контрагентом, который применяет обычную систему налогообложения (является плательщиком НДС), заказчик вправе при осуществлении расчетов уплачиваемых налогов принять к вычету сумму уплаченного НДС, т.е. возмещать ее из бюджета Российской Федерации. А при заключении договора с контрагентом, применяющим упрощенную систему налогообложения, заказчик такой возможности не имеет. Поэтому при проведении закупочных процедур, предмет которых предусматривает возврат НДС заказчику, оценка ценовых предложений участников осуществляется по цене без НДС. При таких обстоятельствах действия комиссии заказчика по оценке предложений участников по цене без учета НДС не могут рассматриваться как нарушение порядка определения победителя и тем более как создание предпочтений определенному участнику.

Выслушав представителей организатора закупки и заказчика, изучив имеющиеся материалы жалобы № 117/03-18.1-2015, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «СГК» является управляющей организацией, осуществляющей функции единоличного исполнительного органа для ряда компаний, в том числе ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3».

Приказом административного директора ООО «СГК» (10.07.2014 г. № 183) утвержден состав Центральной закупочной комиссии ООО «СГК» (далее – ЦЗК ООО «СГК»).

В соответствии с Положением о ЦЗК ООО «СГК» - комиссия является постоянно действующим органом по организации и проведению регламентированных процедур закупок материально-технических ресурсов, работ и услуг для реализации всех программ общества и управляемых обществом на основании договоров о передаче полномочий единоличного исполнительного органа компаний.

18.10.2012 г. между ООО «СГК» и ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» был заключен агентский договор №70-093/07-БТЭЦ-3-УК-12/125А, Согласно которому ООО «СГК» обязано на возмездной основе осуществлять закупочную деятельность в интересах ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3», в том числе выступать в качестве организатора процедуры закупок товаров, работ, услуг, а также объявлять и организовывать закупочные процедуры в соответствии с Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг по выбору поставщиков, способных на законных основаниях осуществить поставки товаров, выполнение работ, услуг для нужд ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3».

Согласно пункту 2.1.4, пункту 2.1.5 вышеуказанного договора ООО «СГК» обязано осуществлять информационное обеспечение закупочной деятельности управляемых компаний, в том числе размещение информации, предусмотренной действующим законодательством, на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт).

ОАО «Барнаульская ТЭЦ» осуществляет производство электрической энергии тепловыми электростанциями, данный вид деятельности является регулируемым, следовательно общество относится к организациям, указанным в части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках», которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупок.

Согласно части 2 статьи 2 ФЗ «О закупках товаров» 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.

ООО «СГК» разработано Положение «О порядке проведения закупок, товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» (Пл-

БТЭЦ-3В1-01) (далее – Положение).

В разделе 6 указанного Положения предусмотрены следующие условия выбора способа закупки:

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

Согласно части 2 статьи 4 ФЗ «О закупках товаров» 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.

22.09.2015 г. на сайте ООО «СГК» в сети Интернет по адресу <http://www.sibgenco.ru> было опубликовано извещение о проведении открытого запроса предложений: «Проведение натурных исследований и измерений загрязнения качества атмосферного воздуха для основной промплощадки для ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» в 2016г.».

В период, установленный в Закупочной документации, для подачи заявок с предложениями и указанный в извещении, опубликованных на Официальном сайте, на участие в запросе предложений было подано четыре заявки с предложениями о заключении договоров на проведение натурных исследований и измерений загрязнения качества атмосферного воздуха для основной промплощадки для ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» в 2016г.

Требования к участникам Закупки и перечень документов, представляемых участниками Закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, установлены в разделе 4 Закупочной документации.

Согласно пп. 4.1.1. Закупочной документации участвовать в данной процедуре запроса предложений может любое юридическое или физическое лицо, а также объединение этих лиц, способное на законных основаниях поставить требуемую продукцию (коллективный участник).

Из п. 8.1 Закупочной документации следует, что решение о Закупке организатором будет приниматься в отношении лота целиком.

В соответствии с п.1 Технического задания предметом Закупки является проведение натурных исследований и измерений загрязнения качества атмосферного воздуха на границе СЗЗ для основной промплощадки ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» (замеры бензапирена).

Согласно Протоколу очно-заочного заседания Постоянно действующей закупочной комиссии ООО «Сибирская генерирующая компания» от 10.11.2015 г. № 1700 на участие в закупке № 07.76-2015 (далее – Протокол) поступило 4 предложения:

- ООО «ЭКОСТОНДАРТ «Технические решения», г. Москва, ИНН 7709675951;
- ООО «ЭСГ "Охрана труда», г. Москва, ИНН 7709909310;
- Судебноэкспертное частное учреждение сибирского федерального округа независимая аналитическая лаборатория, г. Барнаул, ИНН 2224145278;

- ФБУ «ПЛАТИ по СФО». г. Барнаул, И11115403167763.

Из которых соответствовали требованиям Заказчика предложения 2 участников: Судебноэкспертное частное учреждение сибирского федерального округа независимая аналитическая лаборатория, г. Барнаул, ИНН 2224145278; ФБУ «ПЛАТИ по СФО», г. Барнаул, ИНН5403167763, которые и были допущены к переторжке.

Согласно данному Протоколу победителем признано ФБУ «ЦЛАТИ по СФО», г. Барнаул, ИНН: 5403167763. Итоговая стоимость предложения победителя составила 625 636,00 рублей с учетом НДС.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в п.9 вышеуказанной Закупочной документации указаны критерии, методика и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Данный пункт закупочной документации в свою очередь не указывает на порядок оценки такого критерия, как «стоимость» (т.е. не указан порядок оценки заявок лиц, применяющих обычную систему налогообложения (является плательщиком НДС) и упрощенную систему налогообложения)

Кроме того, установлено, что основным сравнительным показателем при оценке данных участников являлась стоимость предложения, так как все иные показатели у обоих участников были полностью идентичны (оба участника в ходе оценки заявок набрали одинаковое количество баллов).

Вместе с тем, в п. 8.3.9 Положения установлено, что победителем запроса предложения признается участник, который дал наиболее привлекательное для Заказчика предложение в соответствии с Приложением № 1.

В Приложении №1 вышеуказанного Положения установлена методика оценки предложений участников закупки.

В пп. 1.4 закупочной документации начальная цена договора составляет 849 600,00 рублей с учетом НДС.

Таким образом, в виду того, что в пп. 1.4 закупочной документации по проведению натурных исследований и измерений загрязнения качества атмосферного воздуха для основной промплощадки для ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» в 2016г. начальная цена договора указана с учетом НДС., Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что при оценке заявок закупочная Комиссия должна рассматривать критерий «стоимость» в соответствии с закупочной документацией, т.е. с учетом НДС.

На основании вышеизложенного Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что Закупочной комиссией нарушено положение п. 8.3.9 Положения.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу судебноэкспертного учреждения СФО НАЛ № 117/05-18.1-2015 на действия организатора закупки (ООО «Сибирская генерирующая компания»), а также заказчика закупки (ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3») обоснованной.
2. Признать закупочную комиссию нарушавшей положение п. 8.3.9 Положения «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Барнаульская ТЭЦ-3» (Пл-БТЭЦ-3-В1-01).
3. Выдать закупочной комиссии предписание об отмене протокола №1700 от 10.11.2015 г. и проведении процедуры оценки поступивших заявок повторно.
4. Передать материалы по жалобе 117/03-18.1-2015 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель комиссии:

Н.Е. Кухарская
Г.Н. Ананьева

И.Г. Кириллова

Члены комиссии:

И.С. Гилева

Е.А. Бердников

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.