

Заказчику:

АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ»

<...>

Заявителю жалобы:

ООО «Булат»

<...>

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-147/2023

«20» февраля 2023 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) в составе:

Заместителя председателя
комиссии:

<...> – заместителя руководителя Кемеровского
УФАС России;

Членов комиссии

<...> – начальника отдела ТЭК;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ,
транспорта и связи;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела
контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела ТЭК,

при ведении заседания Комиссии посредством видеоконференцсвязи,

при участии:

- <...> - представителя Акционерного общества «Ново-Кемеровская ТЭЦ» (Доверенность № 56 от 16.09.2021 г.);

- <...> - представителя Акционерного общества «Ново-Кемеровская ТЭЦ» (Доверенность № б/н от 30.07.2021 г.);

- <...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «Булат» (Доверенность № б/н от 01.09.2022 г.);

- <...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «Булат» (Доверенность № б/н от 31.01.2023 г.);

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Булат» и материалы жалобы № 042/07/3-147/2023,

У С Т А Н О В И Л А:

10.02.2023 Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 1290-ЭП/23) Общества с ограниченной ответственностью «Булат» (далее – ООО «Булат», Заявитель) на действия заказчика – Акционерного общества «Ново-Кемеровская ТЭЦ» (далее – АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», Заказчик) при организации и проведении маркетингового исследования на право заключения договора поставки строительно-отделочного оборудования в 2023 г. для нужд: АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» (Закупка № 2201-2023-ИП-КФ). Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) 02.02.2023 под № 32312082789 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик при формировании закупочной документации допустил нарушения действующего законодательства, которые привели к необоснованному ограничению конкуренции, а именно:

- в документации в предмет закупки объединил товар и услугу, которые являются разнородными, включение оказания инженеринговой услуги является необоснованной;

- необоснованное требование о предоставлении Заключения о фрикционной искробезопасности и протокол испытаний, выданный ФГБУ ВНИИПО МСЧ России, так как данное заключение могут выдать и другие организации (пункт 6.3 Технического задания);

- необоснованное требование на закупаемую продукцию о предоставлении Экспертного заключения о соответствии единым санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим требованиям к товарам (пункт 6.5 Технического задания);

- в пункте 6.18 Технического задания описан технологический процесс конкретного производителя, а не описание эксплуатационных свойств товара;

- отсутствуют чертежи, габаритные размеры оборудования, а также чертежи или эскизы требуемых конструкций лесов, что не позволяет выполнить расчет и спроектировать требуемые конструкции лесов, соответственно невозможно определить стоимость коммерческого предложения;

- выбран не верный метод определения НМЦД, как в определении НМЦД указано, что по ранее совершенным сделкам, с учетом индекса согласно методике определена цена. Ранее уже закупались аналогичные конструкции лесов, соответственно должны быть эскизы и габариты требуемых лесов, а также предполагаемая спецификация, однако на запрос о предоставлении эскизов лесов

организатор закупки ответил, что чертежи нужных конструкций отсутствуют.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 13.02.2023 г. № ТМ/1513/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-147/2023 было назначено на 20.02.2023 года в 15 часов 00 минут дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» и ООО «Булат».

16.02.2023 от ООО «Булат» в адрес Кемеровского УФАС России поступило уведомление об участии в рассмотрении жалобы № 042/07/3-147/2023 посредством видеоконференцсвязи и соответствующие доверенности.

От Заказчика 17.02.2023 поступили письменные возражения на жалобу ООО «Булат» с приложенными материалами, касающимися спорных вопросов по данной закупке (исх. № 74), а также поступило ходатайство об участии в рассмотрении жалобы № 042/07/3-147/2023 посредством видеоконференцсвязи (исх. № 73).

На заседании Комиссии 20.02.2023 г. посредством видеоконференцсвязи по рассмотрению жалобы № 042/07/3-147/2023 представитель Заказчика поддержал в полном объеме доводы, ранее изложенные в письменных возражениях на жалобу, и выразил своё несогласие с доводами рассматриваемой жалобы. Представитель заказчика на заседании Комиссии указал, что рассматриваемая закупка проводилась способом маркетингового исследования, которое согласно Положению о закупках является неконкурентной закупкой и не соответствует требованиям, предъявляемым частью 3 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» к конкурентным закупкам, поэтому охраняемых законом прав и интересов третьих лиц не нарушено.

Также представитель Заказчика пояснил, что Заявитель заявку на участие в данной закупке не подавал, следовательно, не являлся участником закупки.

Кроме того представитель Заказчика отметил, что жалоба заявителя была подана в антимонопольный орган за пределами срока подачи заявок на участие в закупке, установленного действующим законодательством, а значит не подлежит рассмотрению.

Представители заявителя 20.02.2023 г. на заседании Комиссии поддержали в полном объеме позицию, ранее изложенную в тексте жалобы, и отметили, что Заказчик установленными в Документации требованиями необоснованно ограничивает конкуренцию.

Также, представитель Заявителя в ответ на вопрос о месте, дате и времени подачи жалобы в Кемеровское УФАС России указала, что жалоба ООО «Булат» была подана из московского региона в 14:04 (московского времени).

Подробно доводы Заказчика закупки изложены в возражениях на жалобу ООО «Булат», имеющих в материалах данного дела.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-147/2023, и заслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Проведение маркетингового исследования на право заключения договора поставки строительно-отделочного оборудования в 2023 г. для нужд: АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», назначено в соответствии с утвержденным планом закупки товаров, работ, услуг заказчика и размещено на Официальном сайте, что подтверждается представленным скриншотом с данного сайта.

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры маркетингового исследования регулируются разделом 10 Положения о закупках.

02.02.2023 г. заказчиком - АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» на Официальном сайте было размещено извещение № 32312082789 о проведении закупки способом маркетингового исследования (далее – Извещение) на право заключения договора поставки строительно-отделочного оборудования в 2023 г. для нужд: АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ».

По состоянию на 20.02.2023 г. договор по результатам рассматриваемой закупки не заключен.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Закона о закупках, обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В силу 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.

Таким образом, по правилам статьи 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона 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.

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.

Из вышеуказанных норм следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом, действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе абсолютно любыми лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

При этом действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия выявила, что Заявитель не подавал заявку на участие в данной закупке, т.е. не являлся её участником.

Согласно доводам, изложенным в данной жалобе, Заявитель оспаривает действия (бездействие) Заказчика в части положений Закупочной документации.

Комиссией установлено, что в соответствии с Извещением, опубликованным на Официальном сайте:

- дата начала подачи заявок: 02.02.2023;

- дата и время окончания подачи заявок: 09.02.2023 16:00 (по местному времени).

С учетом временной разницы (4 часа) срок окончания подачи заявок - 09.02.2023 12:00 (московского времени).

При этом, согласно письму ООО «Булат» (vss@njnr.ru), поступившему на официальную электронную почту Кемеровского УФАС России (to42@fas.gov.ru), с просьбой о регистрации и рассмотрении жалобы на действия организатора торгов - АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» дата и время поступления данной жалобы - 09.02.2023 18:04:41 (по местному времени), что соответствует 14:04:41 (московского времени).

Как было указано выше, на заседании Комиссии 20.02.2023 представитель Заявителя пояснила, что жалоба ООО «Булат» на действия Заказчика была подана в адрес Кемеровского УФАС России из московского региона 09.02.2023 в 14:04 (московского времени).

Из вышеуказанного следует, что жалоба Заявителя не являющегося участником закупки была подана через 2 час.4 мин. после окончания срока подачи заявок, т.е. за пределами срока подачи заявок на участие в рассматриваемой закупке.

В соответствии частью 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

По мнению Комиссии, спорные положения документации подлежали обжалованию заявителем до окончания срока подачи заявки на участие в закупке посредством направления соответствующей жалобы в антимонопольный орган.

На основании письма ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 жалоба на положения документации о закупке, поданная лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в закупке подлежит оставлению без рассмотрения.

Учитывая вышеизложенное Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений Закупочной документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре закупки.

Таким образом, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО «Булат» на действия Заказчика – АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» при организации и проведении маркетингового исследования на право

заключения договора поставки строительного-отделочного оборудования в 2023 г. для нужд: АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ» (извещение № 32312082789) без рассмотрения.

Заместитель председатель комиссии: <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.