

РЕШЕНИЕ по жалобе № Т04-152/2016

Исх. ИП-04/6832 от 16.05.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:<...>

в присутствии представителя заявителя ООО <...>, в присутствии директора ООО <...> участием представителей заказчика - ОАО «ТГК-16» - <...>, рассмотрев жалобу ООО <...> (далее – заявитель) на действия заказчика – ОАО «ТГК-16» при размещении закупки Конкурентный лист с переторжкой «КЛП- 169439 - выполнение строительно-монтажных работ по объекту капитальных вложений «Периметральная охранная сигнализация на территории КТЭЦ-3» (извещение 31603577294),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении закупки в виде конкурентного листа на предмет: «КЛП- 169439 - выполнение строительно-монтажных работ по объекту капитальных вложений «Периметральная охранная сигнализация на территории КТЭЦ-3» (извещение 31603577294) было размещено на сайте www.zakupki.gov.ru 20.04.2016г.

Дата начала подачи заявок – 20.04.2016г.

Дата окончания приема заявок – 29.04.2016 12:00.

Суть жалобы: по мнению заявителя, закупка проведена с нарушением норм действующего законодательства, а именно: 1) по мнению заявителя, неправомерно установлено требования о наличии свидетельства допуска СРО; 2) несвоевременное размещение извещения о закупке.

Данная жалоба рассматривается в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-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. N 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.

Изучив довод сторон, Комиссия сочла довод, изложенный в жалобе необоснованным ввиду следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона № 223 – ФЗ от 18.07.2011 года «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закона о закупках), целями регулирования настоящего Федерального 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.

На основании части 1 статьи 2 Закон о закупках 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).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупках 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.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, 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.

Таким образом, закупочная деятельность данного заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ТГК-16», а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При проведении конкурентного листа на предмет: «КЛП- 169439 - выполнение строительно-монтажных работ по объекту капитальных вложений «Периметральная охранная сигнализация на территории КТЭЦ-3» заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ТГК-16» утвержденного решением Совета директоров ОАО «ТГК-16» Протокол № 4/2016 от «29» апреля 2016 г.

1) Довод заявителя о том, что неправомерно установлено требования о наличии свидетельства допуска СРО.

Согласно ст. 49 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок либо с момента вступления юридического лица в саморегулируемую организацию или выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Исходя из данной нормы, в отсутствие свидетельства СРО, юридическое лицо не вправе осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение свидетельства СРО.

Согласно ч. 2 ст. 25 Градостроительного кодекса РФ виды работ по строительству,

реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства установлен Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624

Согласно пункту 23.6 в перечень видов работ включены работы по монтажу электротехнических установок, оборудования, систем автоматики и сигнализации, что и является предметом закупки.

При этом согласно примечанию к Перечню, данный вид работ требует получения свидетельства о допуске на виды работ, влияющие на безопасность объекта капитального строительства, в случае выполнения таких работ на объектах, указанных в статье 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В силу ст. 48.1 Градостроительного кодекса РФ К особо опасным и технически сложным объектам относятся тепловые электростанции мощностью 150 мегаватт и выше. Установленная мощность Казанской ТЭЦ-3 составляет 384 МВт.

Таким образом, для выполнения строительно-монтажных работ по охранной сигнализации на КТЭЦ-3 требуется допуск СРО, следовательно, довод заявителя является необоснованным.

2. Довод заявителя о том, что заказчиком несвоевременно размещено извещение о закупке.

Согласно части 1 статьи 4 Закона о закупках, Положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

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.

Данное требование к положению о закупке, согласно пояснениям представителя заказчика, если применить требование о публикации в течение 15 дней с момента утверждения извещения, то нарушения отсутствуют, поскольку закупочная документация утверждена 20.04.2016г., 20.04.2016г. и опубликована, что не нарушает имеющийся по мнению заявителя 15-дневный срок.

Таким образом, довод заявителя является необоснованным.

Кроме того, в ходе проведения внеплановой проверки установлено следующее.

1. В Приложении №3 к закупочной документации установлено требование к условиям оказания услуг, а именно: «Участник процедуры Закупки должен иметь свидетельство допуска СРО на выполнение строительно – монтажных работ для особо опасных производственных объектов», но без указания ссылки на конкретный перечень видов работ, что в свою очередь вводит участников закупки в заблуждение при формировании своих предложений, что является нарушением требований действующего законодательства о закупках.

Кроме этого, аббревиатура в закупочной документации, а именно: «Цена включает в себя все расходы Подрядчика, в т.ч. **ТЗР** по доставке материалов до склада Поставщика...» без

расшифровки, может ввести в заблуждение участников данной закупки.

2. Согласно подпункту 2.1 пункта 2 проекта договора на строительство объекта установлено: «Стоимость подлежащих выполнению работ, указанных в п. 1.1 настоящего Договора оставляет _____руб. __коп. (_____рублей____коп.), в том числе НДС 18% ___руб__коп. (_____рублей____коп.)».

Таким образом, исходя из данного ограничения следует что участником закупки могут быть только плательщики НДС, что ограничивает количество участников закупки.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, из положения проекта договора следует, что в закупке участвовать могут только плательщики НДС.

3. Кроме того, в ходе заседания Комиссией Татарстанского УФАС выявлены нарушения Положения о закупках товаров, работ, услуг дня нужд ОАО «ТГК-16», а именно:

В части 2 статьи 13 Положения о закупках товаров, работ, услуг дня нужд ОАО «ТГК-16» установлено, по результатам проведения закупок между Заказчиком и Участником в порядке предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом особенностей настоящего Положения заключается договор на поставку товаров, выполнения работ или оказания услуг.

По мнению комиссии Татарстанского УФАС порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки возможности реализации их права на обжалование действий заказчика (организатора торгов) в антимонопольный орган, а ограничение процедуры является нарушением статьи 1, части 10 статьи 3 Закона о закупках, и части 4 статьи 18.1 Федерального закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 1 Федерального Закон о закупках следует, что целью регулирования данного Закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках, для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, а частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлены требования регулирования данного обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. Таким образом обжалование в антимонопольном органе в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Определением Верховного Суда Российской Федерации от 02 февраля 2016 года № 309-КГ15-14384 отмечено, что Положение о закупке должно соответствовать требованиям, установленным Законом о закупках и Законом о защите конкуренции, в соответствии с которым порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки возможности реализации их права на обжалование действий заказчика (организатора торгов) в антимонопольный орган в процедуре, установленной статьей 18.1. Закона о защите конкуренции и частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заказчиком в Положении о закупках не установлен минимальный срок для подписания договора, а именно не менее 10 дней с момента передачи договора заказчиком победителю закупки, связи с чем, иные участники закупки лишены возможности обжалования результатов проведенных торгов по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, установленный в Положении о закупке срок заключения договора по результатам закупки, не учитывает закрепленную в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуру административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает возможности обращения с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

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:

1. Признать жалобу ООО <...> на действия заказчика – ОАО «ТГК-16» при размещении закупки Конкурсный лист с переторжкой «КЛП- 169439 - выполнение строительно- монтажных работ по объекту капитальных вложений «Периметральная охранная сигнализация на территории КТЭЦ-3» (извещение 31603577294), необоснованной.

2. Признать заказчика - ОАО «ТГК-16» части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», 2 статью 12 Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Управление капитального строительства инженерных сетей и развития энергосберегающих технологий Республики Татарстан».

3. Выдать заказчику – ОАО «ТГК-16» предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках.

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