

(с уведомлением)

Заказчику:

АО «Т

634041, г Томск, пр-т Кирова, д. 36

Организатору торгов:

ООО «И

Заявителю:

ООО «С

650055, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 121

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3-184/2020

24.12.2020 года г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

председателя комиссии: -

членов комиссии: -

рассмотрев дело № 070/07/3-184/2020, возбужденное по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Стройсервис» (вх. № 8819 от 16.12.2020), на действия заказчика – АО «Томская генерация» и организатора торгов – общества с ограниченной ответственностью «Интер РАО – Центр управления закупками» (далее – ООО «Интер РАО – Центр управления закупками»), при проведении закупки – открытые конкурентные переговоры на право заключения договора на поставку угля Кузнецкий марки ДР для нужд Томская ГРЭС-2 АО «Томская генерация» в период 2021-2022 гг. (Извещение № 32009449216), в присутствии представителя заказчика АО «Томская генерация» – Харченко М. И. (доверенность № 118 от 03.08.2020), представителя организатора торгов по видеоконференцсвязи – Новосельцева Д.Э. (доверенность № ДО/2020/24 от 09.01.2020), представителей заявителя по видеоконференцсвязи – Нечаева О.В. (доверенность б/н от

21.12.2020), Девятко М.В. (доверенность б/н от 21.12.2020), заседание проводится посредством установленной видеоконференцсвязи (ВКС),

УСТАНОВИЛА:

16 декабря 2020 года в Томское УФАС России поступила жалоба от ООО «Стройсервис» на действия заказчика – АО «Томская генерация», организатора торгов – ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» при проведении закупки – открытые конкурентные переговоры на право заключения договора на поставку угля Кузнецкий марки ДР для нужд Томская ГРЭС-2 АО «Томская генерация» в период 2021-2022 гг. (Извещение № 32009449216).

Из жалобы следует, что в соответствии с протоколом от 13.11.2020 по оценке предложений на участие в открытых конкурентных переговорах на право заключения договора на поставку угля Кузнецкого марки ДР для Томская ГРЭС-2 АО «Томская генерация», предложение ООО «Стройсервис» отклонено, как не отвечающее, по мнению заказчика, условиям закупки, поскольку содержит существенные нарушения требований закупочной документации в части: «не соответствует п.2.2 Технического задания - в представленном сертификате отсутствуют показатели химического состава золы».

По мнению заявителя, действия комиссии организатора торгов по отклонению заявки заявителя противоречат п.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений) (далее – Закон № 135-ФЗ), а также положениям ч.6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В Техническом задании установлены требования к качеству поставляемого товара:

- поставляемая продукция должна соответствовать ГОСТу 32347-2013 «Угли каменные и антрациты Кузнецкого и Горловского бассейнов для энергетических целей;
- участники закупки должны представить в своих предложениях сертификаты качества, соответствия предлагаемого угля.

Согласно разделу 1 ГОСТа 32464-2013 «Угли бурые, каменные и антрациты. Общие технические требования», настоящий стандарт распространяется на группу однородной продукции – бурые, каменные угли и антрацит и устанавливает показатели качества, характеризующие безопасность угольной продукции, подлежащие обязательному включению в документацию, по которой изготавливается продукция, а именно зольность, массовая доля серы, хлора и мышьяка. Таким образом, химический состав золы не относится к числу показателей качества угля, характеризующих его безопасность и подлежащих обязательному включению в документацию на уголь.

В составе заявки был представлен сертификат соответствия № 0503355, который отвечает требованиям ГОСТ 32347-2013 и требованиям, установленным Техническим заданием раздела 6 закупочной документации.

Таким образом, при признании предложения АО «Стройсервис» соответствующим

требованиям Технического задания и при наличии более выгодного предложения по цене закупки, по сравнению с победителем закупки АО «УК «Кузбассразрезуголь», АО «Стройсервис» должно было стать победителем закупки.

С учетом изложенного, руководствуясь ч.6 ст.3 Закона о закупках, п.1 ч.1 ст.18.1 Закона № 135-ФЗ, заявитель просит признать незаконными действия заказчика - АО «Томская генерация и организатора торгов – ООО «ИнтерРАО – Центр управления закупками» и обязать их устранить указанные нарушения.

АО «Томская генерация» и ООО «ИнтерРАО – Центр управления закупками» с доводами заявителя не согласились, на основании следующего.

В соответствии с п.2.4.4 Закупочной документации, во всем, что не урегулировано Извещением и закупочной документацией, стороны руководствуются законодательством Российской Федерации. Приказом Минэнерго России от 19.06.2003 № 229 предусмотрены Правила технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации. Данными правилами предусмотрены, в том числе, обязанности лиц, осуществляющих эксплуатацию электростанций, связанных с обращением с золой, включая обеспечение работы золоулавливающих установок, золоотвалов и пр.

Закупаемый уголь является технологическим топливом для сжигания на энергокотлах Томской ГРЭС-2 и должен соответствовать качественным характеристикам проектного топлива. Вместе с тем, предложенный АО «Стройсервис» уголь производства разреза Пермьяковский, ранее на оборудовании Томской ГРЭС-2 не сжигался.

Таким образом, определить качество угля в ходе проведения закупочной процедуры и оценить возможность его применения в производстве, возможно только по представленным документам, которыми являются сертификаты/паспорта качества/качественные удостоверения или протоколы испытаний, в которых прописаны качественные характеристики.

Закупочная комиссия организатора торгов установила, что из представленных заявителем документов невозможно определить показатели химического состава золы, которые существенно влияют на работу оборудования, что может привести к аварийным остановкам энергооборудования и нарушению надежности энергообеспечения энергорайона.

Таким образом, в связи с отсутствием указанной информации, закупочная комиссия приняла решение об отклонении заявки АО «Стройсервис».

Кроме того, представители заказчика и организаторы торгов в ходе заседания комиссии сообщили, что по результатам закупки между заказчиком и победителем закупки АО «УК Кузбассразрезуголь», заключен договор поставки угля № 03.09.764.20 от 17.12.2020 года.

На основании изложенного представители АО «Томская генерация» и ООО «ИнтерРАО – Центр управления закупками» просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав представителей заявителя, заказчика и организатора закупки, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, установила

следующее.

Согласно ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 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 случае осуществления 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 порядке ст.18.1 Закона о защите конкуренции рассматриваются 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрены случаи, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе 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.

Жалоба содержит указание на осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках, следовательно, жалоба заявителя подлежит рассмотрению в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Извещение о проведении закупки способом открытые конкурентные переговоры опубликовано в Единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 31.08.2020 года и на интернет-сайте www.interra-zakupki.ru, начальная (максимальная) цена закупки 822 825 000,00 руб. без НДС.

На участие в закупке подано 4 заявки, три из которых, в том числе заявка заявителя, отклонены на основании протокола по оценке предложений на участие в открытых конкурентных переговорах № 173581/ОКП-ППР от 13.11.2020.

Согласно п.43.1.1. раздела 43 Положения о закупке, конкурентные переговоры – конкурентный способ закупки, победителем которого признается участник закупки, предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора и окончательному предложению которого было присвоено первое место, согласно объявленной системе критериев.

В соответствии с ч.6 ст.3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с п.43.2.9.1. Положения о закупке, заявка участника закупки может быть отклонена в случаях, установленных закупочной документацией.

Согласно п.3.14.2.4 закупочной документации, заявка на участие в закупке должна полностью соответствовать каждому из установленных настоящей закупочной документацией требований. Участник закупки не допускается закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в следующих случаях:

- непредставления требуемых согласно настоящей закупочной документации документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки, в том числе привлекаемых субподрядчиках/соисполнителях (в случае привлечения), или о предлагаемых товарах, работах, услугах;

- несоответствия коммерческого и технического предложения (технические характеристики продукции, технические условия продукции и предлагаемые договорные условия) требованиям настоящей закупочной документации, в том числе превышение в заявке участника закупки начальной (максимальной) цены, установленной Извещением о закупке.

Согласно п.2.1 Технического задания на поставку угля Кузнецкого марки ДР для нужд Томской ГРЭС-2 АО «Томская генерация» в 2021-2022 гг. (далее – Техническое задание), поставляемая продукция должна соответствовать ГОСТу 32347-2013 «Угли каменные и антрациты Кузнецкого и Горловского бассейнов для энергетических целей».

В соответствии с п.2.2 Технического задания участники закупки в своих предложениях должны представить сертификаты качества, соответствия предлагаемого угля.

При этом, иных требований к качеству, в частности, соответствие угля определенным показателям химического состава золы и предоставление документов, подтверждающих указанное соответствие, закупочная документация не содержит.

Комиссия Томского УФАС России, изучив предложение (заявку) участника закупки АО «Стройсервис» установила, что в составе заявки представлен Сертификат соответствия №0503355 на «Продукцию уголь каменный марки Д, рядовой, класс крупности 0-300 мм (ДР), ГОСТ 32347-2013. Серийный выпуск».

Согласно п.1, 3 ч.10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке

должны быть указаны:

- требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностей заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

- требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Таким образом, при подготовке заявки на участие в закупке необходимо руководствоваться требованиями и формами документов, предусмотренными документацией о закупке.

В соответствии с ч.1 ст.1 Закона 223-ФЗ 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, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

При этом Заказчику, организатору торгов необходимо самостоятельно определить свою потребность в товарах, работах, услугах и определить функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки и включить их в документацию о конкурентной закупке.

Комиссией Томского УФАС России установлено, что Документация о закупке не содержит требований о предоставлении в составе заявки каких либо сведений о содержании сертификата качества соответствия предлагаемого угля.

Кроме того, в силу части 2 ст.456 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Исходя из положений Гражданского кодекса Российской Федерации, документации о проведении закупки, документы на товар, в том числе сертификаты качества, подлежат передаче покупателю в момент поставки самого товара, в связи с чем Комиссия Томского УФАС России считает, что установление в документации о проведении закупки требования о необходимости предоставления в составе заявки копий документов, подтверждающих соответствие товара, противоречит требованиям гражданского законодательства, поскольку установление заказчиком требования о наличии соответствующих сертификатов по своему правовому значению фактически свидетельствует об ограничении конкуренции в пользу производителей поставляемых товаров либо лиц, обладающих соответствующим правом на поставку данных товаров (дилерский договор) (Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 20.10.2020 № Ф06-65242/2020).

На основании изложенного, Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что решение закупочной комиссии организатора торгов – ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (протокол № 173581/ОКП-ППР от 13.11.2020) об отклонении заявки от участия в конкурентных переговорах АО «Стройсервис» на основании того, что предложение не отвечает условиям закупки, поскольку содержит существенные нарушения требований закупочной документации, принято с нарушением ч.6 ст.3 Закона о закупках и является неправомерным.

В связи с тем, что по результатам закупки между заказчиком и победителем закупки - АО «УК «Кузбассразресуголь» заключен 17.12.2020 г. договор поставки угля, Комиссия Томского УФАС России приняла решение предписание об отмене протокола заседания закупочной комиссии по оценке предложений на участие в открытых конкурентных переговорах № 173581/ОКП-ППР от 13.11.2020 не выдавать.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.17 Закона 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 нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции доводы жалобы АО «Стройсервис» о наличии в действиях заказчика признаков нарушения ст.17 вышеуказанного Закона подлежат рассмотрению в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ, в связи с чем материалы жалобы настоящего дела подлежат передаче должностному лицу Томского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного

законодательства.

Изучив материалы дела, заслушав представителей заявителя, заказчика и организатора торгов, руководствуясь ч.20 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Стройсервис» на действия заказчика – АО «Томская генерация» и организатора закупки – ООО «ИнтерРАО «Центр управление закупками» при проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора на поставку угля Кузнецкой марки ДР для нужд Томская ГРЭС-2 АО «Томская генерация» в период 2021-2022 гг. (Извещение № 32009449216) обоснованной.
2. Предписание об устранении допущенных нарушений, указанных в настоящем решении, не выдавать.
3. Передать материалы настоящего дела № 070/07/3-184/2020 должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии В.А. Алиев

Члены Комиссии: В.А. Константинов

А.А. Успехова