

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 05/03-18.1-2019

«30» января 2019 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: <...>

в присутствии представителя заказчика АО Кемеровская генерация» и организатора торгов ООО «Сибирская генерирующая компания» <...> (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ООО «Центр метрологии» (далее – Заявитель) и материалы по жалобе № 05/03-18.1-2019,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 263э от 21.01.2019г.) ООО «Центр метрологии» (далее – Заявитель) на действия заказчика АО «Кемеровская генерация», а также на действия организатора торгов ООО «Сибирская генерирующая компания» при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора возмездного оказания услуг по проведению регламентных услуг по поверке средств измерения для нужд Кемеровской ТЭЦ АО «Кемеровская генерация» (Закупка №1133-2019-КФ) (Извещение №31907400313) (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком и организатором торгов нарушены требования Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также ст. 17 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), поскольку требование, установленное в техническом задании документации о закупке, к наличию аттестата аккредитации на право поверки средств измерений, с областью аккредитации: ионизирующих излучений и ядерных констант является необоснованным и ограничивающим конкуренции.

Уведомлением от 22.01.2019 № 03/447 рассмотрение жалобы ООО «Центр метрологии» было назначено на 30.01.2018. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заказчика, организатора торгов и Заявителя.

30.01.2019 г. на рассмотрение Комиссией жалобы № 05/03-18.1-2019 представитель ООО «Центр метрологии», надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 05/03-18.1-2019, не явился.

Представитель Заказчика и Организатора торгов просила признать жалобу ООО «Центр метрологии» необоснованной, приложив письменные возражения (вх. № 477 от 28.01.2019).

Изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

Заказчик, осуществляя регулируемый вид деятельности в сфере теплоснабжения, относятся к организациям, указанным в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (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 (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии со статьей 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 ч. 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

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.

В соответствии с вышеуказанными требованиями Закона о закупках советом решением единственного акционера АО «Кемеровская генерация» от 25.10.2018 утверждено Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Кемеровская генерация» (далее - Положение), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Согласно п. 6.1.1. Положения конкурентной закупкой является, в том числе, запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

В соответствии с п. 5.2 Положения документация о конкурентной закупке утверждается Организатором закупки.

Как следует из п. 1.1. агентского договора № 70-093/02-КемГЕН-УК-12/131А от 18.10.2012, заключенного между ООО «СГК» («Агент») и АО «Кемеровская генерация», («Принципал»), Агент принимает на себя обязательство от имени и за счет принципала выступать в качестве организатора процедуры закупки МТР, работ, услуг, необходимых для осуществления их производственной деятельности. В силу положений абз. 3 п. 1 ст.1005 Гражданского Кодекса Российской Федерации по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Следовательно, организатором запроса предложений является Заказчик - АО «Кемеровская генерация».

Протоколом закупочной комиссии Организатора закупки № 14 от 26.12.2018 инициировано проведение закупки на право заключения договора возмездного оказания услуг по проведению регламентных услуг по поверке средств измерения для нужд Кемеровской ТЭЦ АО «Кемеровская генерация» путем проведения запроса предложений в электронной форме.

Порядок проведения закупки путем запроса предложений регламентирован разделом 8.7. Положения, согласно п.8.7.1.1 которого запрос предложений заключается в публичном приглашении физических и юридических лиц к участию в процедуре закупки продукции с указанием определённого набора критериев и методологии оценки предложений. Оценка предложений и выбор победителя процедуры закупки осуществляется в соответствии с документацией о конкурентной закупке.

Документация о конкурентной закупке и извещение о проведении закупки были размещены 10.01.2019 в единой информационной системе (сайт www.zakupki.gov.ru) (№31907400313) (далее – Документация о закупке).

Согласно извещению о проведении Закупки:

Дата и время окончания срока подачи заявок в 12-00 часов московского времени 21.01.2019.

В разделе 3 Документации о закупке содержатся требования к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с п. 3.1.1 Документации о закупке формы документов, которые необходимо подготовить и подать в составе заявки, включающие в т.ч. документы, подтверждающие соответствие участника требованиям Документации о закупке, указанные в подразделе 4.2. Документации о закупке.

Согласно п. 4.2.1.23 Документации о закупке участник должен включить в состав заявки действующий аттестат аккредитации на право поверки средств измерений, с областью аккредитации, являющейся обязательным приложением к аттестату по следующим видам измерения:

геометрических величин (27)

механических величин (28)

измерения расхода, уровня, вместимости (29)

давления, вакуума (30)

физико-химического состава и свойств веществ (31)

теплофизические и температурные измерения (32)

частоты и времени (33)

электрических величин (34)

радиотехнические и радиоэлектронные измерения (35)

измерения акустических величин и параметров вибрации (36)

оптико-физические измерения (37)

ионизирующих излучений и ядерных констант (38)

элементы измерительных систем (контроль унифицированных сигналов ИС) (44)

средства измерения медицинского назначения.

Аналогичное требование содержится в п. 6.2 Технического задания к документации о закупке.

П. 7.7. Документации о закупке предусмотрены случаи, при наступлении которых, заявка участника может быть отклонена, а именно, каждая заявка проверяется на предмет соответствия обязательным условиям, приведенным в Таблице 1, а также при отсутствии документов согласно п.3.1.1 Документации о закупке и при предоставлении документов, оформленных не в соответствии с требованиями п. 3.1.2 – 3.1.11 Документации о закупке.

Таблица 1. Обязательные условия закупки.

Название закупки:

Критерий выбора Участник закупки 1 (название) Участник закупки 2 (название)
Участник закупки 3 (название)

1 2 3 4

Правомочность лица, подписывающего заявку на участие в процедуре закупки
Соответствует Соответствует Не соответствует

Не нахождение в процессе ликвидации, реорганизации, банкротства и иных ограничениях правоспособности Соответствует Соответствует Соответствует

Достоверность представленных сведений Соответствует Соответствует Соответствует

Предоставлены разрешительные документы, необходимые для исполнения обязательств Соответствует Соответствует Не соответствует

Критическое несоответствие предложения техническому заданию (объемы работ/услуг, сроки, несоответствие предлагаемых технических решений, технических характеристик техническому заданию) на основании технического заключения. Соответствует Соответствует Соответствует

Не предоставление документов в соответствии с требованиями ЗД Представлены Представлены Не представлены

Между тем, как следует из перечня средств измерений подлежащих поверке в 2019 году, указанного в Приложении к Техническому заданию средства измерения ионизирующих излучений отсутствуют.

Таким образом, требование о предоставлении участником действующего аттестата аккредитации на право поверки средств измерений, с областью аккредитации: ионизирующих излучений и ядерных констант (38), указанные в п. 4.2.1.23 Документации о закупке и п.6.2 Технического задания является избыточным и ограничивает круг потенциальных участников Закупки.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в т.ч. принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно 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 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.

Из изложенного следует, что приведенный в ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции перечень недопустимых при проведении торгов действий является не исчерпывающим. Запрещенными являются любые, в том числе и не указанные в ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции действия, если они привели или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, действия АО «Кемеровская генерация», выразившиеся в установлении в Документации о закупке избыточных требований к предоставлению документов, не относящихся к предмету закупки, нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Решая вопрос о выдачи АО «Кемеровская генерация» предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения запроса предложений, в соответствии с полномочиями, предусмотренными пунктом 31 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает необходимым в целях устранения нарушения порядка организации и проведения торгов выдать АО «Кемеровская генерация» предписание о внесении изменений в Документацию о закупке и внесении изменений в извещение о продлении сроков подачи заявок на участие в запросе предложения в соответствии с требованиями ч. 23 ст. 3.2 Закона о закупках.

По сведениям АО «Кемеровская генерация» договор возмездного оказания услуг по проведению регламентных услуг по поверке средств измерения для нужд Кемеровской ТЭЦ АО «Кемеровская генерация» не заключен.

На основании вышеизложенного, руководствуясь 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Центр метрологии» на действия АО «Кемеровская генерация» при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора возмездного оказания услуг по проведению регламентных услуг по поверке средств измерения для нужд Кемеровской ТЭЦ АО «Кемеровская генерация» (Закупка №1133-2019-КФ) (Извещение №31907400313) обоснованной.

2. Признать АО «Кемеровская генерация» нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. В соответствии с п. 31 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать АО «Кемеровская генерация» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений порядка организации и проведения торгов, путем отмены протокола и продления сроков подачи заявок.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

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.