

Заявителю:

ООО «Магистраль»

«...»

Заказчику:

ООО «Волжские тепловые сети»

«...»

Пе

РЕШЕНИЕ  
по делу № 034/10/18.1-266/2022

14 апреля 2022 года

Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

«...» – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления;

«...» – члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли;

«...» – члена Комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), частями 10–13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) жалобу ООО «Магистраль» вх. № «...» от 06.04.2022 на действия заказчика – ООО «Волжские тепловые сети» при проведении открытого запроса технико-коммерческого предложения на оказание услуг по реконструкции участка тепломагистрали ТМ-5 от НС №1 до 5ТК-4 (извещение о проведении закупки № 32211106070 размещено на официальном сайте ЕИС 07.02.2022), при участии в заседании Комиссии:

– представителя ООО «Магистраль» «...» по доверенности № «...» от 24.03.2022,

– представителей ООО «Волжские тепловые сети» «...» по доверенности № «...» от 13.04.2022, «...» по доверенности № «...» от 31.01.2022, «...» по доверенности № «...» от 13.04.2022,

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) поступила жалоба ООО «Магистраль» вх. № «...» от 06.04.2022 на действия заказчика – ООО «Волжские тепловые сети» при проведении открытого запроса технико-коммерческого предложения на оказание услуг по реконструкции участка тепломагистрали ТМ-5 от НС №1 до 5ТК-4.

Извещение о проведении закупки № 32211106070 размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) 07.02.2022.

Жалоба ООО «Магистраль» принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление от 11.04.2022 исх. № «...»).

Исследовав имеющиеся в материалах дела по жалобе документы и сведения, а также доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам относительно обстоятельств дела.

В своей жалобе ООО «Магистраль» указывает на то, что заказчик неправомерно отклонил предложение ООО «Магистраль» с указанием на несоответствие требованиям п.п. 5, 10, 14 раздела 4 закупочной документации.

Представителями заказчика представлены письменные объяснения, из которых следует, что заказчик считает жалобу необоснованной. ООО «Волжские тепловые сети» указывало на правомерное отклонение заявки ООО «Магистраль», что не повлекло несоблюдение принципов закупочной деятельности, в том числе

ограничение конкуренции.

Согласно ч. 1 ст. 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 части 3 настоящей 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (ч. 2 ст. 2 Закона о закупках).

ООО «Волжские тепловые сети» при осуществлении закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд ООО «Волжские тепловые сети», утв. решением № 3 единственного участника ООО «Волжские тепловые сети» от 14.07.2021, а также документацией о закупке при проведении открытого запроса технико-коммерческого предложения, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на предмет: «Реконструкция участка тепломagистралИ ТМ-5 от НС №1 до 5ТК-4» для нужд ООО «Волжские тепловые сети» (далее – документация).

Комиссией установлено, что на участие в закупке №32211106070 поступило 5 предложений:

1. ООО «Гарант» 24.02.2022 в 11:00;
2. ООО «РостовТрубСтрой» 24.02.2022 в 11:00;
3. ООО «НОВА-БИЛД» 28.02.2022 в 14:00;
4. ООО «Магистраль» 01.03.2022 в 09:00;
5. ООО «СМК-строй» 01.03.2022 в 09:10.

Оценку заявок участников осуществляют специалисты (эксперты), назначенные заказчиком по приказу № 46 от 08.02.2022 «Об утверждении состава экспертной комиссии ООО «Волжские тепловые сети», а также по приказу № 118 от 24.12.2019 «Об утверждении порядка оценки состояния уровня промышленной безопасности, охраны труда и окружающей среды хозяйствующих субъектов, претендующих на участие в закупке» и на основании статьи 41 Положения о порядке ведения договорной работы, утв. приказом № 63 от 01.03.2021 «О введение в действие «Положения о порядке ведения договорной работы в ООО «Волжские тепловые

сети».

На основании протокола вскрытия конвертов с технической частью предложений № 01-6/21/22/39-3 от 01.03.2022 предложение участника ООО «Магистраль» отклонено на основании его несоответствия требованиям п.п. 5, 10 и 14 раздела 4 документации о закупке.

Согласно п. 5 раздела 4 документации (инструкция участнику закупки) организатор закупки предоставляет участнику закупки настоящую инструкцию, требования которой участник закупки обязан изучить и подготовить предложение на участие в закупке в соответствии с данными требованиями. Предложение участника закупки, не отвечающее требованиям документации о закупке, а именно:

– не предоставление требуемых документов и сведений;

– если представленные сведения не соответствуют требованиям технического задания;

– в случаях, предусмотренными п.10 настоящей инструкции

может быть отклонено решением Закупочной комиссии.

В соответствии с п. 10 раздела 4 документации к участию в процедурах закупки по решению закупочной комиссии не допускаются лица:

– находящиеся в процессе ликвидации, реорганизации (за исключением реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица), либо признанные банкротом и/или участники, являющиеся официальными представителями таких хозяйствующих субъектов (дилеры, дистрибьюторы, иные юридические лица, индивидуальные предприниматели, имеющие договорные отношения, доверенности на представление интересов таких хозяйствующих субъектов);

– не соответствующие измеряемым требованиям Заказчика в области промышленной безопасности, охраны труда и окружающей среды;

– входящие в соответствии со ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в одну группу лиц;

– лица, на имущество которых наложен арест;

– допустившие нарушение обязательств по каким-либо договорам, ранее заключенным с заказчиком или другими организациями группы «ЛУКОЙЛ», подтвержденные документально;

– сведения, о которых содержатся в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

- предоставившие заведомо ложные сведения в составе своего предложения по проводимой закупке, выявленные отделом корпоративной безопасности или обнаруженные в процессе проведения технического аудита;
- предложения, которых не соответствует требованиям документации о закупке;
- деятельность которых на день подачи заявки или конверта с заявкой приостановлена в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;
- имеющие недоимки по налогам, сборам, задолженность по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов от балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период;
- в случае если они не обладают исключительными правами на интеллектуальную собственность либо правами на использование интеллектуальной собственности в объеме, достаточном для исполнения договора. Данное требование предъявляется, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на интеллектуальную собственность либо исполнение договора предполагает ее использование.

Пунктом 14 раздела 4 документации предусмотрено, что организатор закупки, объявивший закупку, имеет право:

- отклонить предложение участника закупки, в случае его несоответствия требованиям документации и (или) извещения о закупке;
- в целях проверки, заявленных участником закупки в своем предложении сведений осуществлять необходимые запросы в соответствующие государственные и иные органы и организации, посещать предприятия, учреждения и производственные объекты участника закупки.

Закупочной комиссией заказчика предложение участника ООО «Магистраль» признано несоответствующим требованиям закупочной документации (согласно п. 5 раздела 4 Документации о закупке «Предложение участника закупки, не отвечающее требованиям документации о закупке, а именно: - в случаях, предусмотренными п.10 настоящей инструкции: предоставившие заведомо ложные сведения в составе своего предложения по проводимой закупке, выявленные отделом корпоративной безопасности или обнаруженные в процессе проведения технического аудита. При проведении технического аудита 29.03.2022 рабочей группой выявлен ряд нарушений требований проектно-технической документации и требований в области промышленной безопасности, охраны труда, экологии, что подтверждено опросным листом технического аудита) и принято решение не допустить его ко второму этапу процедуры закупки.

В соответствии с п. 1.4.2.1 Положения к участию в процедурах закупки по решению закупочной комиссии не допускаются лица, предоставившие заведомо ложные сведения в составе своего предложения по проводимой закупке, выявленные отделом корпоративной безопасности или обнаруженные в процессе проведения технического аудита.

Пунктом 11 раздела II документации установлено также то, что заказчик закупки имеет право в целях проверки, заявленных претендентом в технической части предложения участника закупки сведений, провести технический аудит участника закупки в соответствии с опросным листом (Приложение № 2.1 к проектно-технической документации).

Так заказчиком при проверке технической части заявки на участие заказчиком участнику ООО «Магистраль» 21.03.2022 направлен запрос о разъяснении отдельных положений его заявок на участие в закупках, представленных для участия в процедуре закупки, в части предоставления подтверждающих документов:

1. об оплате аренды (чеки, платежные поручения, расписка и т.д.) по договору аренды нежилого помещения от 17.01.2022;
2. факт нахождения имущества (товаров, материалов) ООО «Магистраль» на арендуемой территории по адресу: г. Волжский, ул. 6-я Автодорога, строение 12.;
3. подтвердить справкой информацию о кадрах, указанных в вашем предложении, по вышеуказанным закупкам, (приложить копию приказа, договора о том, что данные работники действительно у вас работают).
4. ежемесячный отчет в ПФР, в котором представлены сведения о застрахованных лицах (СЗВ-М) за последние 3 месяца, со сроком предоставления до 12-00 18.03.2022.

Как поясняют представители заказчика при рассмотрении и анализе дополнительно запрашиваемых документов от ООО «Магистраль» были выявлены несоответствия требований проектно-технической документации в области промышленной безопасности, охраны труда и экологии.

На основании указанных несоответствий закупочной комиссией было принято решение на проведение технического аудита 25.03.2022.

23.03.2022 заказчиком в адрес ООО «Магистраль» был направлен дополнительный запрос с просьбой пояснить «почему в Вашем предложении (ООО «Магистраль») представлены сведения о наличии в штате 7 работников, данные сведения противоречат информации, размещенной в ежемесячной отчетности СЗВ-М предприятия (которую вы предоставили за декабрь 2021, январь-февраль 2022 года), согласно которой на предприятии числится 3 человека».

Согласно п. 10.3 документации обязательным требованием к подрядчику является наличие необходимого количества квалифицированного персонала для выполнения работ по капитальному ремонту тепловой сети:

- ИТР – не менее 1 чел.
- рабочих – не менее 4 чел., в т. ч. электросварщиков – 1 чел. (подтвердить справкой о кадрах, копиями удостоверений).

25.03.2022 от ООО «Магистраль» был получен отчет, что действительно, по состоянию на 01.12.2021 в штате ООО «Магистраль» состоят 3 человека.

Как пояснял представитель ООО «Магистраль» в предложении участника закупки указано количество квалифицированного персонала, которое планируется (п.

15.1.14 пп. 4) привлечь для выполнения работ. 4 рабочих, в т.ч. электросварщики выведены за штат организации (без изменения численности) 01.11.2021, но имеют все необходимые допуски и выразили готовность, в случае заключения договора строительного подряда, вернуться в штат.

Заказчиком в ходе проведения технического аудита 25.03.2022 по адресу участника ООО «Магистраль»: 404132, Волгоградская обл., г. Волжский, ул. Оломоуцкая, д. 5Б, офис 3, рабочей группой ООО «Волжские тепловые сети» выявлен ряд нарушений и несоответствий предоставляемых документов ООО «Магистраль», который зафиксирован в опросном листе технического аудита от 29.03.2022.

Закупочной комиссией 30.03.2022 было принято решение № 01-6/21/22/39-2 о несоответствии предложения участника ООО «Магистраль» требованиям п.п. 5, 10 и 14 раздела IV документации и к дальнейшему участию в закупке не допустить.

Комиссией установлено, что согласно пп. 4 п. 15.1.14 документации общее количество работников, планируемых участником закупки для привлечения к выполнению обязательств по предмету закупки, с указанием квалификации руководителей, специалистов и рабочих (5-ый фактор технической оценки по работам).

Вместе с тем, в действующем гражданском законодательстве под работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору.

Согласно Обзору судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 15.11.2017, работником в силу ч. 2 ст. 20 Трудового Кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ) является физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работодателем, работодателем – физическое либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником.

В соответствии со ст. 15 ТК РФ трудовые отношения – отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы) в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Таким образом, требование заказчика относится исключительно к работникам, которые на момент подачи заявки находятся в трудовых отношениях с ООО «Магистраль». Сведения о планируемых работниках участником закупки для привлечения к выполнению обязательств по предмету закупки предполагает выбор из штата сотрудников соответствующей организации.

Представитель заявителя на заседании Комиссии также подтвердил, что по

состоянию на дату подачи заявки штатная численность организации составляла 3 человека.

В рассматриваемом случае закупочная комиссия заказчика правомерно отклонила предложение ООО «Магистраль» в соответствии с требованиями Положения и документации о закупке.

Комиссия считает необходимым отметить, что конечной целью проведения конкурентной закупки являются полное и своевременное удовлетворение потребностей Заказчика в определенных товарах, работах или услугах. При этом при формировании требований к предмету закупки заказчик обязан руководствоваться принципами, установленными в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При рассмотрении жалобы заявителя не установлено, что оспариваемые действия заказчика повлекли несоблюдение принципов закупочной деятельности, в том числе привело к ограничению конкуренции.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что оспариваемые действия заказчика не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, доводы, указанные подателем жалобы, комиссия Волгоградского УФАС России признаёт необоснованными.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2, 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Магистраль» на действия заказчика – ООО «Волжские тепловые сети» при проведении открытого запроса технико-коммерческого предложения на оказание услуг по реконструкции участка тепломагистрали ТМ-5 от НС №1 до 5ТК-4 (извещение о проведении закупки № 32211106070 размещено на официальном сайте ЕИС 07.02.2022), необоснованной.

Председатель Комиссии:

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Волгоградской области.