

**Дело № 62юл-20**

029/07/3.2-948/2020

**Заказчик (Организатор закупки):**

**ООО Мезенская теплоэнергетическая компания»**

163002, г. Архангельск, ул. Павла Усова, д.37, строение 1

E-mail: i.gorenkov@tsk29.ru

**Заявитель:**

**Публичное акционерное общество «Территориальная генерирующая компания №2»**

150003, Ярославская обл., г. Ярославль,

ул. Пятницкая, д. 6

E-mail: energy@tgc-2.ru

РЕШЕНИЕ

**05 августа 2020 года г. Архангельск**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель	- Короткова И.Ю.	Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок;
Член комиссии	- Толстова А.А.	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Член комиссии	- Кузнецова Е.Н.	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**В присутствии представителей от:**

**Заявителя:** Червякова А.М. (доверенность от 01.10.2019 №263-19);

**Заказчик** уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своих представителей не направил.

**УСТАНОВИЛА:**

27 июля 2020 года в Архангельское УФАС России поступила жалоба Публичного

акционерного общества «Территориальная генерирующая компания №2» (далее – Заявитель) на действия заказчика – ООО «Мезенская теплоэнергетическая компания» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса 32009274431 на право заключения договора на поставку угля.

### **Содержание жалобы:**

Обжалуются действия Заказчика, в связи с несоответствием документации открытого конкурса Положению о закупках.

Указанное обстоятельство подпадает под основание для обжалования, определенное пунктом 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках»).

### **Комиссия Архангельского УФАС России согласно статье 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрела жалобу с учетом следующего.**

ООО «Мезенская теплоэнергетическая компания» является заказчиком в понимании ФЗ «О закупках», который устанавливает общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ «О закупках», при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 статьи 2 ФЗ «О закупках» правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 ФЗ «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.

Из вышеизложенного следует, что ФЗ «О закупках» не содержит развернутых положений, касающихся порядка проведения конкретных процедур закупок, и оставляет данные вопросы на усмотрение заказчика.

На основании статьи 2 названного Федерального закона, в Обществе принято Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в обществе с ограниченной ответственностью «Мезенская теплоэнергетическая компания», одобренное решением единственного участника ООО «МТК» Хромцовым В.А. (далее – Положение о закупках).

Положение является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, иные связанные с обеспечением закупки положения.

26.06.2020 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении открытого конкурса 32009274431 и тендерная документация на право заключения договора на поставку угля.

Начальная (максимальная) цена договора – 55 000 000,00 руб.

*1. Заявитель в своей жалобе указал на то, что закупка Заказчиком произведена в виде открытого тендера, что такого способа закупки нет в Положении о закупке.*

Согласно Положению о закупках, все возможные способы закупок, основания их выбора для осуществления закупок указаны Заказчиком в части 12 главы III Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 12.1 части 12 главы III Положения о закупках настоящим Положением предусмотрены следующие способы осуществления закупок:

1) конкурентные способы закупок:

а) открытый конкурс;

б) открытый двухэтапный конкурс;

в) открытый конкурс с предварительным квалификационным отбором и периодическими закрытыми запросами цен;

г) закрытый конкурс;

д) закрытый двухэтапный конкурс;

е) открытый аукцион;

ж) закрытый аукцион;

з) запрос предложений;

и) запрос цен (упрощенная закупка); к) электронный магазин;

л) мелкие закупки;

2) неконкурентный способ закупок - закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Все перечисленные способы осуществления закупок могут проводиться в электронной форме (за исключением неконкурентного способа). С учетом производственно-экономической необходимости по решению ЦЗК может быть выбран способ, применение которого при имеющихся основаниях не предусмотрено настоящим Положением.

В соответствии с извещением о закупке №32009274431 способом проведения закупки является открытый конкурс.

В соответствии с документацией о закупке №32009274431 способом проведения закупки является открытый тендер.

В силу пункта 86 части 2 "ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской

Федерации. Торговля. Термины и определения", утвержденного Приказом Росстандарта от 28.08.2013 №582-ст., «конкурсная торговля (торги, тендер): Форма торговли, характеризующаяся заключением на торгах договора купли-продажи с победителем, предложившим условия, наиболее полно отвечающие требованиям организаторов конкурса (тендера)».

Следовательно, понятия «конкурс» и «тендер» идентичны и взаимозаменяемы.

Согласно Положению о закупках, открытый конкурс предусмотрен как способ осуществления закупок.

**Таким образом, довод Заявителя является необоснованным.**

*2. Заявитель считает, что в документации отсутствует ясный и прозрачный порядок оценки и сопоставления заявок участников, что нарушает пункты 13, 14 части 10 статьи 4 ФЗ «О закупках».*

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 ФЗ «О закупках» определено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно части 2 статьи 2 ФЗ «О закупках» положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 указанного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 21.1 части 21 главы III «Осуществление закупок» Положения о закупках заказчик для оценки и сопоставления заявок участников закупки в документации о закупке вправе установить в соответствии с требованиями пункта 21.2. указанного Положения следующие критерии:

- 1) цена договора и/или единичные расценки;
- 2) качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг;
- 3) квалификация участников закупки;
- 4) расходы на эксплуатацию товаров;
- 5) стоимость жизненного цикла;
- 6) расходы на техническое обслуживание товаров;
- 7) сроки (периоды) поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- 8) срок предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг;
- 9) объем предоставления гарантии качества товаров, работ, услуг;

10) наличие системы менеджмента качества;

11) отрицательный/положительный опыт поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для заказчика;

12) условия оплаты товаров, работ, услуг (размер аванса, сроки оплаты и т.п.). Вместо критериев, указанных в подпунктах 1, 4 и 6 настоящего пункта, в документации о закупке может быть установлен критерий стоимости жизненного цикла товара или созданного в результате выполнения работы объекта. При этом по результатам закупки заказчик должен иметь возможность заключать договоры жизненного цикла на основе разработанной методики для закупок инновационной продукции (в том числе взамен традиционной), а также для закупок высокотехнологичной и (или) технически сложной продукции. На усмотрение ЦЗК могут быть установлены и иные критерии для оценки участников закупки. В целях оценки и сопоставления заявок заказчик вправе вести реестр неблагонадежных поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Порядок ведения указанного реестра определяется нормативными документами заказчика.

В соответствии с пунктом 21.2 части 21 главы III «Осуществление закупок» Положения о закупках количество критериев, за исключением случаев проведения аукциона, запрос цен (упрощенная закупка), закупки с использованием электронного магазина, должно быть не менее двух, одним из которых является цена договора и/или единичные расценки. Значение критерия «цена договора» и/или «и/или единичные расценки» (суммарно по всем единичным расценкам) должно составлять не менее 50 процентов максимального количества баллов (за исключением случаев закупки высокотехнологичной, инновационной, технологически сложной продукции (товаров, работ, услуг), НИОКР, а также иных необходимых закупок по решению ЦЗК).

В силу пункта 4.8.3.1 части 4.8 главы 4 тендерной документации в рамках оценочной стадии Закупочная комиссия оценивает и сопоставляет Тендерные заявки и проводит их предварительное ранжирование по степени предпочтительности для Организатора тендера исходя из следующих критериев:

а) наименьшая цена договора.

Кроме этого, проанализировав материалы дела, Комиссия Архангельского УФАС отмечает, что в ответе на разъяснения документации от 22.07.2020 Заказчик сообщает: «закупочная комиссия на своем заседании определяет Победителя тендера, как Участника тендера, Тендерная заявка которого заняла первое место в итоговой ранжировке Тендерных заявок, по критерию: наименьшая цена договора».

Соответственно, установив в тендерной документации только один критерий для оценки и сопоставления заявок участников закупки (наименьшая цена договора), Заказчиком нарушен пункт 21.2 части 21 главы III Положения о закупках.

**Таким образом, довод Заявителя является обоснованным.**

*3. По мнению Заявителя, Заказчик, указав в тендерной документации конкретные технические характеристики угля, ограничил конкуренцию, когда как в соответствии со стандартами и ГОСТами должны быть даны предельные показатели качества в*

диапазонах.

Частью 6.1 статьи 3 ФЗ «О закупках» определено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами в том числе:

- в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

- в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Тендерная документация содержит таблицу в техническом задании на поставку угля со следующими техническими характеристиками каменного угля:

Продукция	Уголь энергетический, «Д» ГОСТ 32352-2013
Соответствие требованиям нормативных документов	ДПК (50-200) мм наличие действующего сертификата соответствия, сертификата качества
Фракция (мм)*	от 50 мм до 200 мм
Зольность сред	14,0%
Влага сред	12,5%
Сера пред.	0,60%
Выход летучих сред.	41,5%
Теплота сгорания высшая	7523 ккал/кг
Теплота сгорания низшая	5500 ккал/кг
Стоимость товара (работы, услуги) в рублях РФ с учетом транспортных расходов	11 000,00 рублей за тонну, в том числе НДС (20%)
Максимальная стоимость контракта с учетом транспортных расходов	55 000 000,00 рублей за весь объем, в том числе НДС (20%)

*\* В отношении показателя, обозначенного условным знаком «\*», не допускается указание значений в установленных пределах.*

Согласно указанному в таблице ГОСТу 32352-2013, показатели качества угля, как зольность, влага, сера, выход летучих должны быть указаны в со словами «не более», «не менее», показатель «фракция» должен быть указан в диапазоне со словами «от ... до».

Как следует из письменных объяснений Заказчика от 03.08.2020, «характеристика угля (зольность, влага, выход летучих), необходимого для удовлетворения нужд ООО «МТК», не определена в качестве конкретных показателей, а как среднее значение характеристик, а сера – предельный показатель».

Комиссия Архангельского УФАС России понимает, что указанные Заказчиком показатели зольности, влаги, серы, выход летучих, определены как средние и предельные, однако, вышеуказанные характеристики противоречат требованиям ГОСТа 32352-2013.

Указав в таблице показатели зольности, влаги, серы, выход летучих, как средние и предельные, в то же время Заказчик закрепил данные характеристики как конкретные в виде определенного процентного числа.

Кроме этого, в сноске под таблицей требование к показателю «фракция» указано, как к конкретному значению, однако, ГОСТом 32352-2013 предусмотрен диапазон.

Вместе с этим, согласно главе 1 ГОСТа 32352-2013, настоящий стандарт распространяется на бурые и каменные угли Восточной Сибири, предназначенные для пылевидного и слоевого сжигания в стационарных котельных установках, слоевого сжигания в отопительных печах объектов социально-бытового назначения (административных зданий, школ, больниц и др.), а также бытовых нужд населения.

Соответственно, установив конкретные показатели зольности, влаги, серы, выход летучих, фракции, а также требование соответствия угля ГОСТу 32352-2013, Заказчик ограничил количество участников закупки, тем самым нарушил пункт 2 части 6.1 статьи 3 ФЗ «О закупках».

**Таким образом, довод Заявителя является обоснованным.**

В соответствии с частью 13 статьи 3 ФЗ «О закупках» рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Руководствуясь частью 2 статьи 18.1, Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Публичного акционерного общества «Территориальная генерирующая компания №2» обоснованной в части второго и третьего доводов.
2. Признать Заказчика нарушившим пункт 21.2 части 21 главы III Положения о закупках, пункт 2 части 6.1 статьи 3 ФЗ «О закупках».
3. Заказчику выдать предписание об устранении выявленных нарушений Положения о закупках, ФЗ «О закупках».
4. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства.

*В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ*

*«О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Архангельской области в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.*

Председатель Комиссии И.Ю. Короткова

Члены Комиссии А.А. Толстова

**Е.Н. Кузнецова**