

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 21/03-18.1-2018

«07» марта 2018 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:

Председатель Комиссии: <...>- <...>;

Члены Комиссии: <...> - <...>;

<...> - <...>;

<...> - <...>;

<...> - <...>;

в присутствии представителя АО «Теплоэнерго» <...> (доверенность <...>)

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу МОО «Общество защиты прав собственников и арендаторов недвижимости» (г. Санкт-Петербург, пр. Московский, д. 7, офис 167; ИНН 7838290879) (далее – Заявитель) и материалы по жалобе № 21/03-18.1-2018,

У С Т А Н О В И Л А:

27.02.2018 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба МОО «Общество защиты прав собственников и арендаторов недвижимости» (вх. № 972э) на действия Акционерного общества «Теплоэнерго» (ИНН/КПП: 4205049011/ 420501001) (далее – Заказчик) при осуществлении закупки путем проведения анализа коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по оказанию юридической помощи, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Анализ коммерческих предложений) (Извещение № 31806171986).

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) путем установления короткого срока подачи заявок, а также требования о подачи заявок только на бумажном носителе, что ограничивает круг потенциальных участников.

Уведомлением от 01.03.2018 г. № 03/1935 рассмотрение жалобы № 21 назначено на 07.03.2018г. Данное уведомление было направлено заказными письмами в адрес

АО «Теплоэнерго» и МОО «Общество защиты прав собственников и арендаторов недвижимости», а также по электронной почте.

07.03.2018 г. на рассмотрение Комиссией жалобы № 21/03-18.1-2018 представитель АО «Теплоэнерго» просил признать жалобу МОО «Общество защиты прав собственников и арендаторов недвижимости» необоснованной, приложив письменные пояснения.

Согласно данным пояснениям ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ) содержит исчерпывающий перечень оснований для обжалования действий Заказчика в антимонопольный орган и не содержит требований в части регламентации сроков и способов подачи заявок.

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

АО «Теплоэнерго» осуществляет виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий, и регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, следовательно, относится 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), 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 для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 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 части 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 директоров АО «Теплоэнерго» (протокол от 19.08.2016 № 10/2016) утверждено Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд АО «Теплоэнерго» (далее - Положение), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в Положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Согласно п. 1.6. Положения процедуры закупок проводятся не в электронной форме (без регистрации и использования электронных торговых площадок).

П. 3.2.5. Положения установлено, что извещение о закупке, осуществляемой иным (кроме аукциона и конкурса) способом, размещается в единой информационной системе не позднее дня начала приемки заявок от участников.

Согласно п. 8.2.1. Положения извещение о проведении анализа коммерческих предложений и документация о проведении анализа коммерческих предложений размещаются Заказчиком в единой информационной системе. Эта информация размещается не позднее дня начала подачи заявок, установленного в документации о закупке способом анализа коммерческих предложений, за исключением случаев, когда сведения о закупке не подлежат размещению в единой информационной системе в силу закона.

П. 8.4.4. Положения установлено, что конверт с заявкой на участие в анализе коммерческих предложений подается участником закупки лично либо направляется посредством почты или курьерской службы.

Согласно п. 8.4.6. Положения заявки на участие в анализе коммерческих предложений, полученные после окончания их приема, комиссия по закупкам оставляет без рассмотрения.

Для проведения Анализа коммерческих предложений АО «Теплоэнерго» разработана документация о закупке на проведение анализа коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по оказанию юридической помощи (далее – Документация).

В ст. 5 Документации указано, что участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, претендующее на заключение договора.

Информационной картой, являющейся неотъемлемой частью Документации, установлены даты начала и окончания срока подачи заявок на участие в Анализе коммерческих предложений, форма заявки, место и время подачи заявок: с 22.02.2018 г. до 12.00 час. (время местное) 26.02.2018 г., информация предоставляется на бумажном носителе по адресу: г. Кемерово, ул.Шахтерская, 3А, в рабочие дни с 8.00 ч. до 17.00 ч. (обед с 12.00 ч. до 13.00 ч.).

Извещение о закупке № 31806171986 (далее – Извещение) и Документация были размещены Заказчиком на сайте <http://zakupki.gov.ru> в 16 ч. 18 мин. 22.02.2018г.

Ст. 95 Трудового кодекса РФ установлено, что продолжительность рабочего дня или смены, непосредственно предшествующих нерабочему праздничному дню, уменьшается на один час. При таких обстоятельствах, рабочий день Заказчика закончился в 16 ч. 00 мин., т.е. еще до размещения извещения о закупке.

Соответственно потенциальные участники закупки, в том числе расположенные в часовых поясах отличных от г. Кемерово, не имели возможности не только подать заявки 22.02.2018 г., но и не могли знать об открывшейся закупке, что нарушает принцип информационной открытости закупки.

Согласно ст. 112 Трудового кодекса РФ 23 февраля является нерабочим праздничным днем в Российской Федерации, а 24 и 25 февраля 2018 г. приходились на выходные дни при 5 – ти дневной рабочей неделе.

Таким образом, на подготовку и подачу документов к заявке об участии в Анализе коммерческих предложений потенциальным участникам было фактически предоставлено 4 часа рабочего времени (с 8 ч. 00 мин до 16 ч. 00 мин.) 26.02.2018г.

С учетом того, что рабочий день Заказчика, а соответственно и день начала приема заявок начался в 8 ч. 00 мин. 22.02.2018 г., Извещение было размещено на 8 ч. 18 мин. позднее дня начала приема заявок, что привело к необоснованному сокращению сроков подачи заявок участниками.

Тем самым Заказчик нарушил п. 8.2.1. Положения, в соответствии с которым Извещение и Документация должны быть размещены до 22.02.2018г., т.е. Анализ коммерческих предложений был проведен с нарушением порядка осуществления закупки, содержащегося в Положении.

Итоги рассмотрения коммерческих предложений подведены 26.02.2018г. в 15 ч. 00 мин., что отражено в Протоколе закупки товаров, работ, услуг № 11 от 26.02.2018г.

Для участия в Анализе коммерческих предложений было подано 2 заявки (протокол № 11 от 26.02.2018г.). Первая заявка была подана ООО «Юридическим центром Елены Кулибьякиной» в 8 ч. 45 мин. и допущена к участию. Вторая заявка была подана ООО «ФинКом» (юридический адрес: г. Кемерово, пр-т. Октябрьский 73-18) в 12 ч. 05 мин. и не была допущена к участию по причине истечения срока на подачу заявки. Данное обстоятельство свидетельствует об ограничении конкуренции и подтверждает тот факт, что срок на подачу заявок на участие в Анализе коммерческих предложений является коротким и недостаточным даже для подачи заявок участниками, находившимися на территории г. Кемерово.

Несмотря на то, что Положением о закупке предусмотрена возможность подачи заявки посредством почты или курьерской службы, срок на подачу заявки установлен необоснованно коротким, без учета времени на пересылку и доставку корреспонденции.

Также Положением не предусмотрена возможность рассмотрения заявок, полученных по почте после окончания срока на подачу заявок, но отправленных в сроки, установленные для подачи заявок на участие в закупке.

Сама по себе установленная АО «Теплоэнерго» форма подачи заявки только на бумажном носителе не ограничивает круг участников закупки, но в данном случае, в совокупности с короткими сроками на подачу заявки, а также с учетом того, что срок подачи заявок на участие в Анализе коммерческих предложений приходился нерабочий праздничный день и выходные дни, способствовала ограничению конкуренции.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе 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.

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

Ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Следовательно, Комиссией установлено, что АО «Теплоэнерго», установив короткий срок на подачу заявок на участие в Анализе коммерческих предложений с 22.02.2018 г. до 12 час. 00 мин. 26.02.2018 г. и форму подачи заявки только на бумажном носителе, а также разместив Извещение позднее дня начала приема заявок на участие в Анализе коммерческих предложений и не предусмотрев Положением и Документацией возможность рассмотрения заявок, полученных по почте после окончания срока на подачу заявок, но отправленных в установленные сроки, нарушило ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, а также п. 1 и п. 2 ч. 1 и п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, п. 8.2.1. Положения.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании жалобы МОО «Общество защиты прав собственников и арендаторов недвижимости» обоснованной.

Решая вопрос о выдаче АО «Теплоэнерго» предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения АО «Теплоэнерго» анализа коммерческих 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 «Теплоэнерго» предписание об аннулировании Анализа коммерческих предложений, а также о внесении изменений в Положение и документацию о закупке.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 17, 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу МОО «Общество защиты прав собственников и арендаторов недвижимости» на действия АО «Теплоэнерго» на право заключения договора на оказание услуг по оказанию юридической помощи (Извещение № 31806171986) обоснованной.

2. Признать АО «Теплоэнерго» нарушившим ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», п. 1 и п. 2 ч. 1 и п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункт 8.2.1. Положения о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг АО «Теплоэнерго».

3. В соответствии с п. 31 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать АО «Теплоэнерго» обязательное для исполнения предписание:

3.1 об аннулировании анализа коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по оказанию юридической помощи;

3.2 о внесении в Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг АО «Теплоэнерго» изменений, касающихся возможности рассмотрения заявок на участие в Анализе коммерческих предложений, полученных по почте после окончания срока на подачу заявок, но отправленных в сроки, установленные для подачи заявок на участие в закупке.

4. Передать материалы жалобы должностному лицу для принятия решения о возбуждении в отношении АО «Теплоэнерго» дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.