

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1174/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.01.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе: рассмотрев жалобы ООО «КАМА-ЭМ» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Россети», ПАО «Россети Северный Кавказ», ПАО «Россети Кубань», АО «ЧеченЭнерго», ПАО «Россети Юг» (далее – Заказчик) при проведении конкурсов в электронной форме на поставку провода СИП до 35 кВ в 2021- 2022 году для ПАО «Россети Кубань», ПАО «Россети Юг» и на поставку провода СИП до 35 кВ в 2021-2022 году для ПАО «МРСК Северного Кавказа», ПАО «Россети Кубань», ПАО «Россети Юг» (реестровые № № 32009873634, 32009873632, далее — Конкурсы),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Кокурсов

Заявитель в жалобах указывает, что Заказчиком не даны разъяснения на запросы Заявителя, изменения в Документацию не внесены, сроки подачи заявок не продлены.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанных жалоб в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Заявитель в жалобах указывает, что им 12.01.2021 и 14.01.2021 были направлены через ЭТП запросы на разъяснение документаций по двум процедурам.

Согласно п.2.2.2 Документации о закупки в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса Заказчик осуществляет разъяснение положений документации о закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. Таким образом, руководствуясь ст.191, ст.192 ГК РФ, ответы на запросы Заказчик обязан был разместить на площадке не позднее 15.01.2021 и 19.01.2021 соответственно. Срок окончания подачи заявок – 22.01.2021 в 13:00. При этом

Заявитель указывает, что ответа от Заказчика не поступило, соответствующие правки в Документацию не внесены, сроки подачи заявок не продлены, что послужило основанием для обращения Заявителя с настоящей жалобой. В частности:

1. Неясно, возможен ли протокол разногласий к проекту договора или его наличие будет являться отклонением заявки участника.

2. Шаг переторжки – 0,5%, при этом не указано, должен ли данный шаг быть одновременно по всем позициям в одинаковом размере или достаточно общего снижения суммы заявки по ДЗО.

3. Отсутствуют проекты договоров по каждому ДЗО с заполненными условиями.

4. Согласно документации сроки и порядок оплаты указаны в проекте договора. В проекте договора в п. 2.3 указан срок оплаты только для участников, являющихся МСП, при этом не указаны сроки оплаты для остальных участников.

5. Отсутствует график поставки и срок исполнения поставок.

6. В проекте договора много пробелов сроков, в т.ч. по п.2.7.4, п.3.5, п.4.1.4, п.4.2.3, п.5.5.1, п.5.5.4, п.5.5.5, п.9.2, с указанием о том, что данные пробелы будут заполнены на усмотрение куратора договора и без подобного указания, в связи с чем невозможно сформулировать заявку для участия из-за неясности предполагаемых обязательств поставщика.

7. В п.1.4 проекта договора не указаны конкретные сроки и даже периоды поставок, при этом с учётом п.1.3 покупатель имеет возможность отказаться от договора с поставщиком даже при просрочке поставки товара на 1 день, вследствие чего невозможно сформулировать конкретную заявку для участия из-за неясности срока исполнения обязательств.

8. Согласно п.6.5 проекта договора Покупатель вправе требовать от Поставщика штраф в размере 1% от цены договора за каждое нарушение иных условий договора, причём не уточняется, что подразумевается под «иными условиями», вследствие чего неясно, за какие именно нарушения планируется взимать штраф в размере 1% от цены договора, что влечёт невозможность формирования заявки.

9. Согласно примечаниям к разделу 6 «Ответственность сторон» проекта договора размер неустойки может быть изменён куратором договора, при этом не уточняется, когда именно будет внесено данное изменение и в каком размере может измениться размер неустойки, в связи с чем невозможно предусмотреть возможные риски поставщика на данном этапе для формирования заявки для участия.

10. Согласно примечанию к разделу 6 «Ответственность сторон» проекта договора если закупка осуществляется у субъектов МСП, ответственность сторон по договору должна быть равной, при этом не уточняется размер соответствующей ответственности и конкретный перечень оснований ответственности согласно пунктам договора, которые будут указаны с равными размерами ответственности.

11. Согласно п.6.14 проекта договора стоимость подлежащих оплате Покупателем поставленных Поставщиком Товаров по Договору может быть уменьшена

Покупателем на сумму начисленных в отношении Поставщика неустоек, убытков и иных санкций (в том числе, путем проведения зачета встречных однородных требований). Неясно, о каких именно убытках идёт речь и основание их возникновения, поскольку в отличие от неустоек понятие убытков по гражданскому законодательству абстрактное, в связи с чем невозможно сформировать заявку из-за отсутствия конкретики в данной формулировке.

12. Согласно п.5.7 проекта договора оформление приема-передачи Товара Покупателю осуществляется по товарной накладной (унифицированной формы ТОРГ-12). Согласно примечанию к данному пункту слова, выделенные курсивом, включаются в текст Договора в случае, если аналогичные условия включены в п. 1.1 Договора. Между тем в п.5.7 никакие слова курсивом не выделены, в связи с чем неясно, какой риск может следовать из данного пункта.

13. Согласно п.11.4 проекта договора Покупатель вправе в любое время отказаться от Договора в случае потери интереса Покупателя в исполнении Договора без возмещения Поставщику каких-либо расходов и компенсаций, при этом не установлен срок уведомления поставщика о намерении покупателя отказаться от договора. Между тем внезапный отказ от договора приведёт к существенным финансовым потерям поставщика., в связи с чем просьба конкретизировать данный пункт, не конкретизирован порядок возмещения расходов поставщика в случае, если заявка покупателя уже находится на исполнении поставщика, но товар ещё не был поставлен.

14. Согласно п.11.6 проекта договора при заключении, исполнении и расторжении настоящего Договора Стороны могут использовать документооборот с применением электронной подписи в соответствии с законодательством РФ (за исключением первичных учетных документов). Между тем неясно, о каких именно документах идёт речь.

15. Неясно, возможно ли использование УПД в ходе исполнения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения, в которых указал следующее.

Согласно протоколу от 22.01.2021 № 2/1957409 заочного заседания комиссии по внесению изменений в документацию Конкурса № 32009873632:

- утверждены Документация, Проект договора и Техническая часть Конкурса № 32009873632 в редакции от 22.01.2021.

- перенесен срок подачи Заявок на «02» февраля 2021 года 13:00 (мск).

- перенесен срок рассмотрение заявок на «10» февраля 2021 года.

- перенесен срок подведения итогов на «18» февраля 2021 года.

- утверждено уведомление от 22.01.2021.

Согласно протоколу от 22.01.2021 № 2/1957414 заочного заседания комиссии по внесению изменений в документацию Конкурса № 32009873634:

- утверждены Документация, Проект договора и Техническая часть Конкурса №

32009873634 в редакции от 22.01.2021.

- перенесен срок подачи Заявок на «02» февраля 2021 года 13:00 (мск).
- перенесен срок рассмотрение заявок на «10» февраля 2021 года.
- перенесен срок подведения итогов на «18» февраля 2021 года.

утверждено уведомление от 22.01.2021.

Согласно протоколу от 27.01.2021 № 3/1957409 заочного заседания комиссии по внесению изменений в документацию Конкурса № 32009873632:

- утверждены Проект договора и Техническая часть Конкурса № 32009873632 в редакции от 27.01.2021.
- перенесен срок подачи Заявок на «05» февраля 2021 года 13:00 (мск).
- перенесен срок рассмотрение заявок на «16» февраля 2021 года.
- перенесен срок подведения итогов на «24» февраля 2021 года.
- утверждено уведомление от 27.01.2021.

Согласно протоколу от 27.01.2021 № 3/1957414 заочного заседания комиссии по внесению изменений в документацию Конкурса № 32009873634;

- утверждены Проект договора и Техническая часть Конкурса № 32009873634 в редакции от 27.01.2021.
- перенесен срок подачи Заявок на «05» февраля 2021 года 13:00 (мск).
- перенесен срок рассмотрение заявок на «16» февраля 2021 года.
- перенесен срок подведения итогов на «24» февраля 2021 года.
- утверждено уведомление от 27.01.2021.

Таким образом, по состоянию на 28.01.2021 Заказчиком дважды внесены изменения в Документацию о закупке и Проект договора, срок подачи заявок перенесен на 05.02.2021.

По состоянию на 28.01.2021 Заявителем направлено запросов на разъяснение положений документации о закупке:

- 5 запросов по конкурсу № 32009873632 (от 12.01.2021; от 14.01.2021; от 25.01.2021; от 27.01.2021; от 27.01.2021);
- 5 запросов по конкурсу № 32009873634 (от 14.01.2021; от 14.01.2021; от 25.01.2021; от 27.01.2021; от 27.01.2021).

На все запросы, за исключением одного запроса от 27.01.2021 по Конкурсу № 32009873632 и одного запроса от 27.01.2021 по конкурсу № 32009873634, Заказчиком даны соответствующие разъяснения положений Документации о закупке.

Более того, участниками Конкурсов направлено всего 30 запросов по конкурсу № 32009873632 и 22 запроса по конкурсу № 32009873634, в совокупности составляющих более 100 отдельных вопросов. Данные обстоятельства создают определенные трудности для Заказчика в направлении ответов. Однако, по состоянию на 28.01.2021 из 52 запросов не рассмотрены только 3, срок ответа на которые не истек.

Комиссия изучив представленные документы и сведения отмечает следующее.

Согласно пункту 2.2.1 Конкурсной документации Любой участник закупки вправе направить средствами электронной площадки Заказчику запрос о даче разъяснений положений документации о закупке.

В пункте 2.2.2 Закупочной документации указано в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, Заказчик осуществляет разъяснение положений документации о закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом Заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Вместе с тем, Заказчиком представлены документы подтверждающие факт представления ответов на запросы разъяснений Заявителю по спорным процедурам, в том числе разъяснения были размещены на сайте ЕИС и ЭТП.

При этом Комиссия отмечает, что по некоторым запросам у Заказчика есть еще время для направления ответов.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что Заказчик в том числе на заседании Комиссии разъяснял положения документации, при этом Заявитель указывал на недостаточность представленных разъяснений.

В соответствии с п. 1 ст. 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что Заявитель вправе обжаловать ненадлежащий ответ на запрос разъяснений, если такой последует, в установленном законом порядке и сроки, при этом в настоящем случае указанные действия Заказчика не обжалуются Заявителем.

Учитывая то, что Заказчиком были даны разъяснения, внесены изменения в Конкурсную документацию, а также фактические обстоятельства дела, Комиссия признает жалобы необоснованными.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «КАМА-ЭМ» (ИНН: 5904184047) на действия ПАО «Россети», ПАО «Россети Северный Кавказ», ПАО «Россети Кубань», АО «ЧеченЭнерго», ПАО «Россети Юг» (ИНН: 7728662669) при проведении Конкурсов необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от от 25.01.2021 № ЕИ/3810/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.