

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 16 октября 2018 года

Решение в полном объеме изготовлено 19 октября 2018 года г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского 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), действующая на основании Приказа от 19.12.2017 № 77 в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

Члены комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителя Заказчика — АО «Тюменьэнерго» (далее по тексту – Заказчик), <...> ,

в присутствии представителей Заявителя – ООО «Мосэлектроцит» (далее по тексту - Заявитель), <...>

в присутствии представителей Организатора закупки — АО «Центр Технического заказчика» (далее — Организатор закупки), <...>

рассмотрев жалобу ООО «Мосэлектроцит» (вх. от 05.10.2018 № 1448-ж),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, при проведении открытого конкурса в электронной форме на поставку основного электротехнического оборудования для реконструкции ПС 110/35/6Кв Сухой бор с заменой оборудования 110/35/6Кв и доведения схемы 110-4Н филиала АО «Тюменьэнерго» Урайские электрические сети (53722), извещение № 31806448260.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. от 09.10.2018 № 02/ЛШ-5510).

Рассмотрение жалобы назначено на 16.10.2018 г.

Заявитель считает, что при проведении закупки Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку после подведения итогов торгов, и подписания итогового протокола о признании победителем Заявителя, Заказчиком было принято решение об отмене итогов и проведения повторной переторжки.

На основании изложенного заявитель просит:

- Признать жалобу ООО «Мосэлектроцит» обоснованной;
- Признать действия конкурсной комиссии по отмене протокола и проведению повторной переторжки незаконными, протокол № 11/53722 от 03.10.2018 отменить;
- Выдать заказчику предписание на заключение договора с ООО «Мосэлектроцит» по результатам проведенного конкурса и подписанного протокола.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных **частью 8.1** настоящей статьи, **частью 5 статьи 8** настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, заслушав представителя заявителя, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положение о закупках) утвержден решением Совета директоров ПАО «Россети» протокол от 30.10.2015 №206 (в редакции протоколов от 19.08.2016 № 239, от 08.11.2016 № 244, от 16.12.2016 № 247, от 19.05.2017 № 265, от 31.05.2017 № 269) (далее-Положение о закупке).

04.05.2018 г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 31806448260 на право заключения договора на поставку основного электротехнического оборудования для реконструкции ПС 110/35/6кВ Сухой Бор с заменой оборудования 110/35/6 кВ и ловеления ло схемы 110-4Н филиала АО "Тюменьэнерго" Урайские электрические сети (53722)».

Способ закупки: Открытый конкурс в электронной форме.

Между АО «Тюменьэнерго» и АО «Центр технического заказчика» заключен агентский договор № 17/1 от 06.11.2015, в соответствии с которым, исполнитель (АО «Центр технического заказчика» обязуется от своего имени, но за счет средств Заказчика организовывать закупочные процедуры на поставку силовых трансформаторов напряжением 35-220кВ для нужд заказчика (АО «Тюменьэнерго»)

На основании вышеизложенного на АО «Центр технического заказчика» возлагаются все действия, связанные с проведением закупочных процедур в соответствии с требованиями Технического задания и поименованные предмете Договора руководствуясь требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупке заказчика, указаниями заказчика.

По результатам проведения закупки № 31806448260 в соответствии с Протоколом проведения итогов от 10.08.2018 № 9/53722 ООО «Мосэлектрощит» было признано победителем закупки.

08.08.2018 на основании протокола № 7/53722 АО «ЦТЗ» объявило о проведении повторной переторжки.

09.08.2018 Конкурсной комиссией АО «ЦТЗ» проведена процедура переторжки, на основании которой составлен протокол от 10.08.2018 № 9/53722 о подведении итогов по закупке № 31806448260 о признании ООО «Мосэлектрощит» победителем вышеуказанной закупки.

На основании протокола от 10.08.2018 № 10/53722 АО «ЦТЗ» и ООО «Мосэлектрощит» подписали протокол о результатах конкурса.

После подписания протокола о результатах конкурса с Победителем возможны только проведение преддоговорных переговоров (при необходимости) и подписание договора с Победителем в соответствии с пунктом 8.1.1.1 раздела 51 Положения о закупке.

Договор на согласование и подписание Заявителю как победителю закупки не направлен по настоящее время.

Действия АО «ЦТЗ» фактически означают отказ от подписания договора с Заявителем как победителем проведенной закупки, что не допускается действующим законодательством.

Согласно пункта 2.14.4 Конкурсной документации, договор между Заказчиком и Победителем заключается в срок не ранее чем через десять календарных дней с даты размещения результатов закупки (протокола по выбору победителя) на сайте в единой информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (www.zakupki.gov.ru), но не более двадцати рабочих дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении договора со дня подписания протокола по выбору победителя, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством

Российской Федерации и Уставом Заказчика для заключения договора необходимо его одобрение компетентным органом управления Заказчика, а так же случаев, когда действия (бездействие) Заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора, или со дня одобрения заключения договора компетентным органом управления Заказчика.

Вместе с тем, договор между ООО «Мосэлектроцит» и «АО «Тюменьэнерго» на дату рассмотрения жалобы не заключен.

10.08.2018, после проведения процедуры переторжки 09.08.2018, от ООО «Росэнерготранс» - одного из участников закупки № 31806448260, в адрес АО «ЦТЗ» поступило письмо о невозможности участия (отправки ответа на приглашение участия) в повторной переторжке, в связи с техническими сбоями в работе сети интернет.

В ходе рассмотрения жалобы АО «ЦТЗ» представило на обозрение Комиссии Выписку из протокола Центральной закупочной комиссии ПАО «Россети» от 23.08.2018 № 34 о принятии решения о поручении АО «ЦТЗ» проведения повторной переторжки с обязательным информированием и приглашением всех допущенных участников закупочной процедуры.

03.10.2018 протоколом № 11/53722 Конкурсной комиссии принято решение об отмене итогов (протокола) от 10.08.2018 № 9/53722 и проведении повторной переторжки.

В соответствии с пунктом 8.1.10.1 раздела 51 Положения о закупке при проведении конкурса Организатор конкурса объявляет в конкурсной документации (независимо от размера начальной (максимальной) цены договора (цены лота)) о том, что он предоставит участникам конкурса возможность добровольно повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены (далее – процедура переторжки, переторжка), при условии сохранения остальных положений заявки без изменений. Переторжка не проводится при проведении конкурса на право заключения рамочного соглашения с последующим проведением закупочных процедур (запроса предложений, запроса цен) в целях удовлетворения возникающих в течение срока действия рамочных соглашений потребностей в продукции, при проведении открытого конкурса на право заключения рамочного соглашения с одним участником закупки, а также при проведении конкурсов, где цена не является критерием оценки по выбору победителя.

В соответствии с пунктом 8.1.11. 1 раздела 51 Положения о закупке выигравшим торги на конкурсе (победителем конкурса) признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании настоящего Стандарта.

В соответствии с пунктом 8.1.11.5 раздела 51 Положения о закупке Организатор конкурса незамедлительно направляет выигравшему участнику закупки уведомление в письменной форме о признании его победителем конкурса и приглашает его подписать протокол о результатах конкурса в соответствии с требованиями ст. 448 Гражданского кодекса РФ.

Согласно пункту 8.1.1.1 раздела 51 Положения о закупке открытый одноэтапный конкурс проводится в следующей последовательности, в том числе :

- выбор победителя или признание конкурса несостоявшимся; размещение соответствующего протокола в тех же источниках, в которых размещены извещение и документация о закупке;

- подписание протокола о результатах конкурса с победителем и его размещение в тех же источниках, в которых размещены извещение и документация о закупке;

- проведение преддоговорных переговоров между Заказчиком и победителем конкурса (при необходимости) и, если изменились объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, размещение в тех же источниках, в которых размещены извещение и документация о закупке, сведений об изменении договора с указанием измененных условий;

- подписание договора с победителем;

- оформление отчета о проведении конкурса.

На основании вышеизложенного после подведения и выбора победителя по проведенной закупочной процедуре, а так же после подписания протокола сторонами, вправе проводить только преддоговорные переговоры между Заказчиком и Победителем конкурса и подписание договора с победителем закупки.

В соответствии с пунктом 8.1.11.7 раздела 51 Положения о закупке частник конкурса, выбранный в качестве победителя, утрачивает статус победителя, и его действия (бездействия) означают отказ от заключения договора в следующих случаях:

- не подписал протокол о результатах конкурса в срок, определенный конкурсной документацией;

- не подписал по итогам проведения конкурса договор в срок, определенный настоящим Положением;

- предложил Заказчику внести существенные изменения, ухудшающие условия договора, в том числе путем проведения переговоров (за исключением случаев, когда такие переговоры проводятся по инициативе Заказчика в соответствии с решением конкурсной комиссии).

Комиссией антимонопольного органа установлено, что АО «ЦТЗ» и ООО «Мосэлектрощит» подписали протокол о результатах конкурса.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон 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 процедуры закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных

ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 2.10.2 пункта 2.10 Документации о закупке организатор Конкурса может воспользоваться объявленным правом на повторное проведение процедуры переторжки, если Конкурсная комиссия полагает, что цены, заявленные Участниками в Конкурсных заявках, могут быть снижены, либо если Организатор Конкурса после вскрытия конвертов (2.8.) до определения Победителя Конкурса (2.11) получит письменную просьбу о проведении переторжки от любого участника Конкурса (при проведении отборочного этапа) или одного из Участников, занявших место не ниже четвертого в предварительной ранжировке Заявок (при проведении оценочного этапа) по данному Конкурсу.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что начальником управления договорной и закупочной деятельностью АО «ИТЗ» Мажуриным А.Н. после получения поручения от Центральной закупочной комиссии ПАО «Россети» о проведении повторной переторжки было направлено письмо директору департамента закупочной деятельности ПАО «Россети» Зафесову Ю.К. о возможных существенных рисках как для Организатора торгов, так и для АО «Тюменьэнерго» при проведении повторной переторжки после выбора Победителя закупки и что такие действия могут быть расценены как нарушение порядка (правил) проведения Конкурса, установленного в Елином стандарте закупок ПАО «Россети» (исх. от 30.08.2018 № ЦТЗ/ЦТЗ/2104).

Однако Центральной закупочной комиссией ПАО «Россети» указанное письмо оставлено без внимания.

Согласно пункту 6 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не установлено законом, лицо выигравшее торги и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

Таким образом, после проведения итогов торгов и выбора победителя АО «ИТЗ» обязано заключить договор в соответствии с пунктом 2.14.4 Конкурсной документации, но данный договор по настоящее время не направлен в адрес ООО «Мосэлектронит» для согласования, соответственно договор между ООО «Мосэлектронит» и АО «Тюменьэнерго», в нарушение действующего законодательства, не заключен.

В соответствии с пунктом 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

На основании вышеизложенного, в действиях Организатора торгов в части проведения повторной переторжки после проведения итогов закупки и выбора победителя выявлены нарушения пункта 8.1.1 раздела 51 Положения о закупке, части 2.10.2 пункта 2.10 Документации о закупке, части 2 статьи 2 Закона о закупках, в части отказа в заключении договора с Победителем закупки, после проведения итогов закупочной процедуры, нарушения пункта 2.12. 4 Конкурсной документации, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Кроме того, в действиях Центральной закупочной комиссии ПАО «Россети»,

могут быть выявлены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в направлении в адрес АО «ИТЗ» протокола с привлечением о проведении АО «ИТЗ» повторной переторжки после определения и подведения итогов проведенной закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш Е Н И Е

1. Признать жалобу ООО «Мосэлектросит» на действия Организатора торгов АО «Центр технического заказчика» — при проведении открытого конкурса в электронной форме на поставку основного электротехнического оборудования для реконструкции ПС 110/35/6Кв Сухой бор с заменой оборудования 110/35/6Кв и доведения схемы 110-4Н филиала АО «Тюменьэнерго» Урайские электрические сети (53722), извещение № 31806448260 обоснованной.

2. Признать в действиях АО «Центр технического заказчика», выразившихся в проведении процедуры повторной переторжки после подведения итогов закупки и признания победителя нарушением пункта 8.1.1.1 раздела 51 Положения о закупке, части 2.10.2 пункта 2.10 Документации о закупке, части 2 статьи 2 Закона о закупках.

3. Признать в действиях АО «Центр технического заказчика», выразившихся в отказе в заключении договора с Победителем закупки, после подведения итогов закупочной процедуры нарушением пункта 2.12. 4 Конкурсной документации, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

3. Выдать Акционерному обществу АО «Центр технического заказчика» обязательное для исполнения предписание.

4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

5. Направить настоящее решение в Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве, для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Центральной закупочной комиссии ПАО «Россети».

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

