

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – комиссия) в составе,

изучив 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

ПАО «Ростелеком» (далее – заявитель) вх. № 8454 от 01.09.2020 на действия (бездействие) заказчика – МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области» (далее – заказчик) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) посредством проведения открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг (осуществление действий), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии на цели внутреннего освещения МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области» (извещение о проведении оспариваемой закупки № 32009409250 размещено 17.08.2020 в ЕИС).

в отсутствие участников производства по делу, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России) поступила жалоба ПАО «Ростелеком» на действия заказчика – МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области» при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках посредством проведения открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг (осуществление действий), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии на цели внутреннего освещения МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области».

Извещение о проведении закупки № 32009409250 размещено 17.08.2020 на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru; далее – ЕИС).

В соответствии с правилами пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора

электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) 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 Законом о закупках размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

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

5) 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 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 статьи 3 Закона о закупках, частью 5 статьи 8 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

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

Вместе с тем согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба ПАО «Ростелеком» соответствует требованиям части 10 статьи 3 Закона о закупках, в связи, с чем принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 02.09.2020 исх. № 04-10/6247, уведомление об объявлении перерыва в заседании комиссии от 07.09.2020 № 04-10/6354).

В связи с принятием жалобы ПАО «Ростелеком» к рассмотрению в порядке части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в адрес электронной почты заявителя, указанного в жалобе, антимонопольным органом направлено уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 02.09.2020 исх. № 04-10/6247.

В порядке, предусмотренном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции на адреса электронной почты заказчика, указанные в извещении о проведении торгов в ЕИС и в жалобе, направлено уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 02.09.2020 исх. № 04-10/6247, а также содержание жалобы ПАО «Ростелеком».

В заседании комиссии был объявлен перерыв сроком до 09.09.2020 (уведомление об объявлении перерыва в заседании комиссии № 04-10/6354).

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, комиссия пришла к следующим выводам.

Из жалобы следует, что 17.08.2020 заказчиком в ЕИС размещено извещение об оспариваемой закупке.

В жалобе ПАО «Ростелеком» указывает, что в ЕИС 13.03.2020 размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя школа №15 г.Волжского Волгоградской области» (МОУ СШ № 15) за № 170121175, регулирующее закупочную деятельность заказчика в соответствии с Законом № 223-ФЗ (далее – Положение о закупке), отдельные положения которого, опубликованной заказчиком конкурсной документации не соответствуют условиям Положения о закупке.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки (положением).

В соответствии со ст. 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

В силу ч. 6 ст. 3.3 Закона о закупках информация, связанная с осуществлением конкурентной закупки в электронной форме, подлежит размещению в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

В силу п. 13, 14 ч.10 ст. 4 Закона о закупках 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 ч. 6 ст. 4 Закона о закупках положением о закупке может быть предусмотрена иная подлежащая размещению в единой информационной системе дополнительная информация.

При этом ч. 2 ст. 2 Закона о закупках предусматривает, что 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Для оценки заявок заказчиком в документации установлен критерий «Предложение о сумме, определяемой согласно приложению № 1 документации как разница между соответствующими расходами заказчика на поставки энергетических ресурсов (начальной (максимальной) ценой договора) и экономией в денежном выражении указанных расходов, предложенной участником такой закупки и уменьшенной на стоимостную величину, соответствующую предложенному участником такой закупки проценту этой экономии (далее - Предложение о сумме)».

В соответствии с пунктом 2.4.2. Положения о закупке предусмотрены возможные для применения заказчиком критерии оценки заявок на участие в конкурсе, среди которых отсутствует установленный критерий «Предложение о сумме».

Также в п.2.4.3. Положения о закупке установлено, что в конкурсной документации Заказчик должен указать не менее двух критериев из предусмотренных п. 2.4.2 настоящего Положения, причем одним из этих критериев должна быть цена. Для каждого критерия оценки в конкурсной документации устанавливается его значимость. Совокупная значимость выбранных критериев должна составлять 100 процентов.

В нарушение требований Положения о закупке заказчик не установил цену в качестве критерия оценки заявок, а вместо критерия цены установил для оценки заявок иной критерий, не предусмотренный Положением о закупке.

При таких обстоятельствах, предусмотренные в конкурсной документации критерии оценки не соответствуют требованиям Положения о закупке.

Довод заказчика относительно тождественности критерия цены заявок установленному в документации критерию предложения о сумме признан комиссией несостоятельным, так как согласно п. 11 информационной карты документации о закупке о цена договора определяется в виде процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенного участником закупки, с которым заключается договор, в то время как на основании приложения № 1 документации предложение о сумме определяется как разница между соответствующими расходами заказчика на поставки энергетических ресурсов (начальной (максимальной) ценой договора) и экономией в денежном выражении указанных расходов заказчика, предложенной участником закупки и уменьшенной на стоимостную величину, соответствующую предложенному участником закупки проценту такой экономии.

Таким образом, указанный довод жалобы является обоснованным.

2. В соответствии с п.2.1.3 Положения о закупке, заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении конкурса и конкурсную документацию за 20 дней до дня окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Извещение о проведении Конкурса размещено в первоначальной редакции 17.08.2020 года. Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика), согласно извещению - 02.09.2020 в 10:00.

Следовательно, изначально опубликованный заказчиком срок окончания подачи заявок установлен по истечении 15 дней со дня публикации извещения, т.е. менее 20-дневного срока, установленного в Положении о закупке.

Впоследствии заказчиком внесены изменения в извещение, срок подачи заявок в соответствии с измененной редакцией которого установлен до 10.09.2020, в результате чего заказчиком устранено нарушение, указанное заявителем.

Поскольку указанные действия совершены заказчиком уже после подачи жалобы со стороны заявителя, соответствующий довод жалобы также следует признать обоснованным.

3. В соответствии с п. 16 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документацию о закупке подлежат включению, помимо сведений, прямо предусмотренных законом, также и иные сведения, определенные положением о закупке

Разделом 1.11. Положения о закупке регламентируется порядок заключения и исполнения договора.

Согласно п.1.11.17. Положения о закупке: «В договор включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного договором. Если поставщиком просрочено исполнение обязательства либо это обязательство ненадлежаще исполнено, Заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего за днем истечения срока его исполнения, установленного договором. Размер неустойки должен составлять не менее 1/300 ключевой ставки ЦБ РФ на день уплаты неустойки (штрафа, пеней). Конкретный размер неустойки или порядок ее расчета должен быть указан в договоре.»

Согласно п.1.11.17. Положения о закупке: «За просрочку исполнения обязательства Заказчиком по условиям договора может быть начислена неустойка (штраф, пени) за каждый день просрочки исполнения обязательства, начиная со дня, следующего за днем истечения срока его исполнения, установленного договором. Размер неустойки (штраф, пени) должен составлять не более 1/300 ключевой ставки Банка России на день уплаты. Конкретный размер неустойки (штраф, пени) или порядок ее расчета должен быть указан в договоре. Заказчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения

обязательства произошла вследствие обстоятельств непреодолимой силы или по вине поставщика.»

В опубликованном проекте договора указанные условия отсутствуют.

Следовательно, положения проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, в изначально размещенной редакции противоречат в указанной части п. 1.11.17 Положения о закупке.

Впоследствии заказчиком внесены изменения в проект договора, направленные на устранение указанного нарушения.

Поскольку указанные действия совершены заказчиком уже после подачи жалобы со стороны заявителя, соответствующий довод жалобы также следует признать обоснованным.

4. Заявителем также обжалуются положения спорной документации в части ненадлежащего порядка предоставления приоритета товарам российского происхождения, а именно, по мнению заявителя, в документации отсутствуют необходимые сведения, являющиеся условием предоставления такого приоритета.

П. 5 Информационная карта открытого конкурса в электронной форме закреплено, что Объект закупки – оказание услуг (осуществление действий), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов на цели внутреннего освещения.

В соответствии с гл. 1 проекта энергосервисного контракта Энергоэффективные мероприятия (в дальнейшем ЭЭМ) - действия (комплекс мер), направленные на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, использования энергетических ресурсов, в том числе установка нового оборудования, модификация или замена существующего оборудования, или пересмотренные действия и процедуры обслуживания существующего оборудования, направленные на уменьшение потребления энергетических ресурсов.

П. 2.1 проекта энергосервисного контракта зафиксировал, что заказчик оплачивает оказанные исполнителем услуги за счет средств, полученных от экономии расходов заказчика на оплату энергетических ресурсов.

П. 5 Постановления Правительства РФ от 16 сентября 2016 г. № 925 в иных подпунктах, отличных от подпункта «е», условия предоставления приоритета к поставке товаров российского и иностранного происхождения, что не имеет отношения к предмету данной закупки.

Таким образом, данный довод заявителя является необоснованным.

Учитывая изложенное, комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком

ч. 1 ст. 2, п. 16 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках Закона о закупках.

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 и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Поскольку, несмотря на внесенные со стороны заказчика изменения в документацию о закупке, направленные на устранение части выявленных нарушений, в остальной части выявленные нарушения не устранены, и устранены быть не могут лишь посредством внесения изменений в извещение документации о закупке ввиду отсутствия в Положении о закупке дополнительного критерия оценки заявок, комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи заказчику в целях устранения совокупности выявленных нарушений предписания об аннулировании спорной закупки.

На основании вышеизложенного, учитывая характер установленных нарушений заказчиком, допущенных при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг (осуществление действий), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии на цели внутреннего освещения МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области», комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы ПАО «Ростелеком», а также о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, путём аннулирования оспариваемой закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ПАО «Ростелеком» на действия заказчика – МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области» - при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках посредством проведения открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг (осуществление действий), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования электрической энергии на цели внутреннего освещения МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области» (извещение о проведении оспариваемой закупки № 32009409250 размещено 17.08.2020 в ЕИС) обоснованной.

2. Признать заказчика – МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области» - нарушившим требования ч. 1 ст. 2, п.16. ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику – МОУ «Средняя школа №15 г. Волжского Волгоградской области» - обязательное для исполнения предписание, предусмотренное пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, об аннулировании закупки (извещение о проведении оспариваемой закупки № 32009409250 размещено 17.08.2020 в ЕИС).