

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13487/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.08.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АРМ ЭнергоТрейд», ПАО «ФОРТУМ»,

рассмотрев жалобу ООО «АРМ ЭнергоТрейд» (далее — Заявитель) на действия ПАО «ФОРТУМ» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки кабельнопроводниковой продукции для нужд ПАО «Фортум» в 2021 году (реестровый № 32110398056) (далее — Закупка),

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 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения

жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя.

Заказчик с доводами жалобы частично согласился, представил письменные возражения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), 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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя при проведении Закупки отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации. Отклонение его заявки препятствовало подаче Заявителем своего пониженного ценового предложения.

На заседании комиссии представитель Заказчика пояснил, что им были предприняты все меры, предусмотренные действующим законодательством для восстановления прав Заявителя в рамках участия в обжалуемой Закупочной процедуре.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Комиссией установлено, что 18.06.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции для нужд ПАО «Фортум» в 2021 году (реестровый № 32110398056) (далее – конкурс, процедура).

Заказчиком по завершении процедуры подачи заявок опубликован протокол рассмотрения первых частей заявок от 13.07.2021 № 32110398056-01 (размещен в ЕИС 13.07.2021 в 15:18) (далее – Протокол первых частей от 13.07.2021).

Согласно указанному протоколу, на участие в Закупке было подано 8 заявок, из которых 1 заявка, а именно заявка Заявителя (порядковый номер № 7) признана не соответствующей техническим требованиям на основании пункту 5.1.7. Закупочной документации.

После проведения процедуры подачи дополнительных ценовых предложений 15.07.2021, Заказчику от Заявителя посредством ЭТП поступил запрос разъяснений о причинах отклонения заявки.

Согласно пункту 22 Конкурсной документации, Заказчик вправе не осуществлять разъяснение в случае, если такой запрос поступил позднее чем за 3 рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в Закупке. Поскольку запрос разъяснений поступил от Заявителя за сроками окончания подачи заявок (05.07.2021), Заказчик рассматривал поступившее обращение в порядке, предусмотренном пунктом 8.2. Положения о закупках, которым установлено рассмотрение любых обращений от потенциальных участников торгов в срок, не позднее 10 дней, с момента получения такого обращения Заказчиком.

Так, Обращение от Заявителя было получено 13.07.2021 после публикации Протокола первых частей от 13.07.2021.

Как указал на заседании Комиссии представитель Заказчика, для подготовки ответа на направленное обращение, сотрудником Заказчика (контактное лицо по Закупке) оперативно были направлены данные по указанному обращению эксперту, проводившему оценку Технических предложений (первые части).

При этом в рамках подготовки ответа было установлено, что во внутренней системе допущена техническая ошибка при указании данных о заявке, подлежащей отклонению.

А именно, ходе проверки было установлено, что, ввиду обезличенных заявок участников Закупки, экспертом была допущена техническая ошибка, в результате которой ошибочно была отклонена заявка Заявителя № 7 (вместо заявки № 4).

В целях восстановления прав участника – ООО «АРМ ЭнергоТрейд» (заявка № 7), недопущения участника, не соответствующего техническим требованиям (заявка № 4), а также завершения процедуры, Заказчиком были предприняты следующие меры:

1. направлено обращение Оператору с просьбой обеспечить техническую возможность по отмене составленного протокола и проведения повторной переторжки;
2. вопрос был внепланово вынесен на членов Центральной закупочной комиссии (ЦЗК) для принятия решения в связи с допущенной техническим экспертом ошибкой;
3. ЦЗК отменен Протокол первых частей от 13.07.2021 года, предусматривающий некорректные данные проведенной экспертизы;
4. ЦЗК принято решение об отказе в допуске участнику(заявка № 4), не соответствующей техническим требованиям, а также о допуске участника (заявка № 7), соответствующей требованиям документации. Указанные сведения отражены в протоколе рассмотрения первых частей заявок с корректными данными проведенной экспертизы (размещен в ЕИС 19.07.2021 года в 11:22);
5. членами ЦЗК, в соответствии с внутренними правилами, включая Положение

об антимонопольном комплаенсе, направлены материалы для комплаенс расследования в связи с установленными признаками нарушения процедуры Закона о закупках в части неправомерной экспертизы со стороны технического эксперта;

6. членами ЦЗК также дополнительно направлены данные об эксперте на дисциплинарную комиссию для рассмотрения признаков нарушения должностной инструкции при проведении экспертизы заявок участников Закупки.

19.07.2021 на сайте ЭТП и сайте zakupki.gov.ru был размещен проект изменений протокола рассмотрения первых частей заявок от 19.07.2021, согласно которому заявка Заявителя признана соответствующей требованиям Конкурсной документации.

Однако, согласно данным Оператора, при проведении конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства, этап подачи дополнительных ценовых предложений возможен однократно, в связи с чем возможность проведения повторной процедуры переторжки не представлялось возможным.

Комиссия отмечает, что ошибочное отклонение заявки Заявителя и в последующем признание его заявки соответствующей требованиям документации, препятствовали Заявителю в реализации его права на участие в конкурентной процедуре, в частности Заявитель был лишен возможности подачи дополнительного ценового предложения, с учетом того, что заявка Заявителя полностью соответствовала требованиям документации, что также признал Заказчик.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Управления признает вышеизложенные действия Закупочной комиссии неправомерными.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АРМ ЭнергоТрейд» (ОГРН: 1141690069157, ИНН: 1660215903) на действия ПАО «ФОРТУМ» (ОГРН: 1058602102437, ИНН: 7203162698) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3

Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.