

РЕШЕНИЕ № 014/07/3-2132/2020

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск 31 июля 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее также – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – заместителя начальника отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии,

проведя рассмотрение дела посредством предоставляемого ПАО «Ростелеком» сервиса web-видеоконференцсвязи,

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «Е8»: генерального директора <...>, <...>, <...> (представители по доверенностям),

от заказчика акционерного общества «Теплоэнергосервис»: <...>, <...> (представители по доверенностям),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Е8» (далее также – ООО «Е8») на действия (бездействие) заказчика акционерного общества «Теплоэнергосервис» (далее также – АО «Теплоэнергосервис») при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки теплообменного оборудования для нужд АО «Теплоэнергосервис» (ГКПЗ-2020, лот 197.1) (извещение № 32009091198),

установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее также – Якутское УФАС России) поступила жалоба ООО «Е8» на действия (бездействие) заказчика АО «Теплоэнергосервис» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки теплообменного оборудования для нужд АО «Теплоэнергосервис» (ГКПЗ-2020, лот 197.1) (извещение № 32009091198), нарушающие законодательство о закупках.

Из выступления представителей заявителя и сути поданной жалобы следует, что:

1. Заказчик не исполнил требования предписания Управления ФАС по РС(Я) от 25.06.2020 по делу № 014/07/3-1546/2020 в части увеличения сроков поставки товара, являющегося предметом закупки.
2. Заказчик не ответил на запрос разъяснений о продлении срока подачи заявок.

Просят признать жалобу обоснованной.

Из выступления представителей заказчика и представленных письменных пояснений следует, что заказчик с доводами жалобы не согласился.

Просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия антимонопольного органа, заслушав лиц, участвовавших в деле и изучив имеющиеся в деле документы, считает жалобу ООО «Е8» необоснованной по следующим основаниям.

Первый довод жалобы о том, что заказчик не исполнил требования предписания Управления ФАС по РС(Я) от 25.06.2020 по делу № 014/07/3-1546/2020 в части увеличения сроков поставки товара, являющегося предметом закупки, Комиссия считает необоснованным в силу следующего.

В соответствии со статьей 36 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

В силу пункта 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

Согласно пункту 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

05 июня 2020 года в Якутское УФАС России поступила жалоба ООО «Е8» на действия (бездействие) заказчика АО «Теплоэнергосервис» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки теплообменного оборудования для нужд АО «Теплоэнергосервис» (ГКПЗ-2020, лот 197.1) (извещение № 32009091198).

В ходе рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа

пришла к выводам, что заказчик, разместив в ЕИС разъяснение о возможности установления в заявке срока, отличного от установленных технических требований, дал двусмысленное толкование положения документации и разъяснений положения документации о сроках поставки товара, тем самым ввел участников закупки в заблуждение и нарушил требования части 4 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

В этой связи Комиссией антимонопольного органа было выдано предписание от 25.06.2020 по делу № 014/07/3-1546/2020 (далее также – Предписание), которым предписывалось следующее.

«1. АО «Теплоэнергосервис», закупочной комиссии в срок до 16 июля 2020 года устранить нарушения части 1 статьи 1, части 1 статьи 3, части 4 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», для чего:

1.1. Отменить все протокола, составленные в ходе проведения запросу предложений в электронной форме на право заключения договора поставки станции повышения давления для нужд АО «Теплоэнергосервис», (ГКПЗ-2020, лот 197.1);

1.2. Осуществить разъяснения по запросу разъяснений №2 от 24.04.2020, предметом которого являются технические требования товара в части срока поставки товара с учетом требований части 4 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1.3. В случае необходимости внести изменения в документацию о закупке, разместить документацию о закупке с внесенными изменениями в единой информационной системе с учетом пункта 6.4.14 Единого Положения о закупке продукции для нужд Группы РусГидро и части 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. АО «Теплоэнергосервис» в течение трех рабочих дней с момента исполнения настоящего предписания представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) подтверждение исполнения настоящего предписания в письменной форме с приложением копий документов, подтверждающих исполнение настоящего предписания.

3. Оператору электронной площадки – АО «ЕЭТП» обеспечить возможность исполнения предписания».

Согласно размещенным в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) сведениям установлено следующее.

1. Извещение № 32009091198 о проведении запроса предложений в электронной форме, документация о закупке (далее также – Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 20.04.2020.
2. Начальная (максимальная) цена контракта – 6 935 594,60 рубля;
3. 09.07.2020 в ЕИС размещены сведения об отмене протоколов, составленных в

ходе работы закупочной комиссии заказчика.

4. 09.07.2020 Закупка переведена на этап «Подача заявок».
5. 09.07.2020 в ЕИС размещены разъяснения закупочной документации.
6. 20.07.2020 в ЕИС размещен протокол № 32009091198-05 «Протокол вскрытия конвертов с заявками».

Из пояснений заказчика также следует, что 06.07.2020 во исполнение предписания УФАС по РС (Я) №014/07/3-1546/2020 от 25.06.2020 АО «Теплоэнергосервис» было также направлено письмо «О возврате закупки на этап приема заявок» оператору электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка», где устанавливался новый срок приема заявок с 07.07.2020 до 17.07.2020 06:00 московского времени.

Данное обстоятельство подтверждается разделом «Извещение о проведении процедуры» доступной по ссылке: https://rushydro.roseltorg.ru/?_ga=2.143678198.2132584480.1579046471-1214267575.1579046471#com/procedure/view/procedure/26568.

Указанный раздел содержит в том числе следующее.

«Подача заявок

Дата и время начала подачи заявок: 20.04.2020 04:56 (GMT +3)

Дата и время окончания подачи заявок: 17.07.2020 06:00 (GMT +3)

Порядок проведения: согласно документации о закупке».

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках заказчиками являются юридические лица, указанные в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

–информационная открытость закупки;

–равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

–целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

–отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос.

При этом в соответствии с частью 4 статьи 3.2 Закона о закупках разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках заказчик вправе внести изменения в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке при этом срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

08.07.2020 ООО «Е8» через функционал электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» направил в адрес заказчика АО «Теплоэнергосервис» запрос о разъяснении положений документации о закупке.

09.07.2020 заказчик АО «Теплоэнергосервис» разместил в единой информационной системе разъяснения положений документации о закупке следующего содержания.

«Разъяснение № ТЭС-197/1-РЗ1 от 09.07.2020 г. к Документации о закупке по запросу предложений в электронной форме на право заключения договора поставки теплообменного оборудования для нужд АО «Теплоэнергосервис» (ГКПЗ-2020, лот 197.1)

*Тема разъяснений (пояснения к документу, определяющие суть разъяснения):
Разъяснения Технических требований Заказчика;*

Дата поступления запроса о разъяснениях: 08.07.2020 г.;

Сведения о предмете запроса: Технические требования товара.

Вопрос: Уважаемый Заказчик, 24.04.2020 года нами был направлен запрос разъяснений технических требований документации в части увеличения срока поставки, на что изначально был получен ответ о том, что допустимо, но не желательно, чтобы срок поставки отличался от технических требований. После обращения в УФАС по Республике Саха (Якутия), вам было выдано предписание №014/07/3-1546/2020 от 25 июня 2020, в котором УФАС Предписывает Вам: п.1.2 Осуществить разъяснения по запросу разъяснений №2 от 24.04.2020 в части срока поставки товара с учётом требований части 4 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 №233-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Согласно пункту 4.3.5 документации на закупку Ответы на поступившие вопросы официально размещаются (с указанием предмета запроса, но без указания Участника, от которого поступил вопрос) в сроки, установленные пунктом 1.2.19, но в любом случае не позднее чем в течение 3 (трех) рабочих дней с даты поступления такого запроса. При проведении закупки с использованием ЭТП копия ответа размещается Организатором на ЭТП. На ЭТП выложен только 1 ответ на запрос разъяснений - от 28.04.2020 (МСК+6).

1. Просим Вас разъяснить, можем ли считать данный ответ окончательным?

(Допустимо, но не желательно, чтобы срок поставки отличался от технических требований)?

2. Первоначальная Дата и время окончания подачи заявок была 30.04.2020 в 17:00 (МСК+6). Сейчас прием заявок продлился до 17.07.2020 06:00. Просим пояснить, как срочно вам нужны теплообменники, если тендер затянулся на 3 месяца? Возможно ли увеличить срок поставки теплообменников? Ответы согласно пункту 4.3.5 необходимо разместить с использованием функционала ЭТП в срок, не позднее чем в течение 3 (трех) рабочих дней с даты поступления такого запроса, иначе мы будем вынуждены повторно обратиться в УФАС по Республике Саха (Якутия).

Ответ: Уважаемый потенциальный поставщик, на Ваш запрос поясняем:

1) С учетом решения Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по РС (Я) от 29.06.2020 № 014/07/3-1546/2020, ответ на запрос разъяснений от 24.04.2020 считать недействительным.

2) Сроки поставки оборудования по лоту № 197.1 «Теплообменное оборудование» определены в пункте 3 технических требований (приложение 1 к Документации о закупке), и в спецификации проекта договора (приложение 2 к Документации о закупке) в течение 30 календарных дней с момента заключения договора. Увеличение срока поставки оборудования не представляется возможным».

Таким образом, заказчик АО «Теплоэнергосервис» исполнил предписание Якутского УФАС России от 25.06.2020 по делу № 014/07/3-1546/2020 в части требования части 1 статьи 1, части 1 статьи 3, части 4 статьи 3.2 Закона о закупках, и не реализовал в соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках свое право внести изменения в извещение и документацию о конкурентной закупке с последующим продлением срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Следовательно, первый довод жалобы заявителя не находит своего подтверждения и признается необоснованным.

Второй довод жалобы о том, что заказчик не ответил на запрос разъяснений о продлении срока подачи заявок, Комиссия считает неподлежащим рассмотрению в силу следующего.

Согласно представленным в дело материалам (скриншот) 16.07.2020 года в 23:10 по московскому времени (или 17.07.2020 в 05:10 по якутскому времени) от ООО «Е8» в личный кабинет представителя заказчика <...> на электронной площадке АО «ЕЭТП» поступил запрос на разъяснений положений документации о закупке следующего содержания.

«Добрый день. Из за технических проблем со стороны площадки, просим продлить срок подачи заявок и на участие на 1 рабочий день».

Пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации должны быть указаны, в том числе, формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений Документации.

В соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник

конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном данным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

При этом в соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 4.3.3 Документации, Организатор обязуется ответить на любой вопрос, поступивший не позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок. В случае поступления вопросов с нарушением установленного срока, Организатор вправе не предоставлять разъяснения.

Между тем, согласно выданному АО «Теплоэнергосервис» предписанию Якутского УФАС от 25.06.2020 № 014/07/3-1546/2020 на электронной площадке АО «ЕЭТП» был установлен новый срок окончания приема – 17.07.2020 06:00 московского времени.

Так как датой окончания срока приема заявок установлено 17.07.2020, то в силу части 3 статьи 3.2 Закона о закупках и в соответствии с пунктом 4.3.3 Документации, окончание срока предоставления участникам разъяснений положений аукционной документации – **13.07.2020 в 23:59** московского времени.

В целях всестороннего и объективного рассмотрения обстоятельств дела Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) были истребованы сведения (информация) у оператора торговой электронной площадки АО «ЕЭТП».

Согласно представленным оператором торговой электронной площадки АО «ЕЭТП» сведениям заявитель ООО «Е8» заявку на участие в запросе предложений в электронной форме на право заключения договора поставки теплообменного оборудования для нужд АО «Теплоэнергосервис» (ГКПЗ-2020, лот 197.1) (извещение № 32009091198) не подавал.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках, в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

По смыслу части 11 статьи 3 Закона о закупках, законодатель разграничил обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится, в том числе оспаривание неразмещения ответа на запрос разъяснений.

Вследствие того, что согласно сопроводительному письму ФАС России от 23.07.2020 №17/62870/20 жалоба ООО «Е8» от 22.07.2020 исх.№741775 (ЦАФАС вх. №127307-ИП/20 от 22.07.2020; ЯУФАС вх.№703э от 24.07.2020) подана после даты окончания подачи заявок (дата и время окончания подачи заявок 17.07.2020 в 6 часов 00 минут (по московскому времени)), Комиссией антимонопольного органа не могут быть исследованы доводы жалобы, касающиеся неразмещения ответа на

запрос разъяснений, так как ООО «Е8» не является участником оспариваемой закупки.

Таким образом, второй довод жалобы признается неподлежащим рассмотрению.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 10 статьи 3 Закона о закупках, статьей 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО «Е8» на действия (бездействие) заказчика АО «Теплоэнергосервис» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки теплообменного оборудования для нужд АО «Теплоэнергосервис» (ГКПЗ-2020, лот 197.1) (извещение № 32009091198) в части довода о том, что заказчик не исполнил требования предписания Управления ФАС по РС(Я) от 25.06.2020 по делу № 014/07/3-1546/2020 **необоснованной**, в части неразмещения ответа на запрос о разъяснении положений документации, **оставить без рассмотрения.**

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>