

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-685/77-19 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.03.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителя АО «Интер РАО — Электрогенерация» - <...>

в отсутствие представителей ООО «ИСТ», АО «ЕЭТП» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.03.2019 № ТФ/12952/19);

рассмотрев жалобу ООО «ИСТ» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «Интер РАО — Электрогенерация» (далее также — Заказчик) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения на выполнение проектных работ по реконструкции схем водоподготовки химводоочистки и очистки промышленных сточных вод для Костромской ГРЭС (продолжение работ) (реестровый № 31807181648)(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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном продлении сроков подведения итогов Закупки.

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 или Аукционной 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 или 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.

Частью 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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 01.10.2018.

21.11.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 34 476 620,00 руб. (далее - Извещение).

В соответствии с пунктом 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о конкурентной закупке должна содержать дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки.

В пункте 23 Извещения установлено, что дата подведения итогов Закупки — 26.02.2019.

Согласно уведомлению о продлении сроков от 29.11.2018 № 14837/ОКП(ЭТП)_УП_1 Заказчик установил новую дату подведения итогов Закупки — 01.03.2019.

Вместе с тем, как указывает Заявитель, Заказчик фактически подвел итоги только 13.03.2019, что является нарушением установленных сроков, а неоднократное изменение сроков подведения итогов злоупотреблением правом со стороны

Заказчика, так как влечет за собой сокращение сроков исполнения договора.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что поскольку закупочная осуществляется в целях проведения комплексных работ, включая те, которые проводятся не в рамках спорной процедуры, Заказчику необходимо было детально обсудить с участниками переговоров все нюансы работ и выбрать исполнителя с наилучшими условиями исполнения договора. По этой причине Заказчик и переносил сроки подведения итогов.

Пунктом 2.2. Технического задания установлены требования к срокам выполнения работ:

- Начало – с момента подписания договора;
- Окончание – 29.05.2020 года.

Таким образом, по мнению Заказчика, перенос сроков на 10 дней не может оказать существенное влияние на исполнение договора победителем. Кроме того, пункт 9.9 Положения о закупках позволяет в случае необходимости изменить сроки исполнения договора.

На заседании Комиссии было установлено следующее.

В соответствии с пунктами 3.5.1, 3.5.2 Закупочной документации организатор торгов по собственной инициативе или в соответствии с запросом Потенциального участника вправе принять решение о внесении изменений в закупочную документацию в любое время до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке. Изменение предмета закупки не допускается. В течение 3 (трех) календарных дней со дня принятия решения о внесении изменений в закупочную документацию такие изменения размещаются на сайте и электронной торговой площадке, указанных в пункте 3 Извещения. Таким образом, положения Закупочной документации не содержат возможность переноса сроков Заказчиком после вскрытия конвертов с заявками.

На вопрос Комиссии о размещении информации о переносе сроков подведения итогов Закупки с 01.03.2019 на 13.03.2019 представитель Заказчика пояснил, что соответствующая информация не была размещена на Официальном сайте.

Относительно довода представителя Заказчика об отсутствии запрета на изменение сроков подведения итогов Закупки Комиссия считает необходимым пояснить следующее.

Действия Заказчика по изменению сроков подведения итогов в отсутствие регламентирующего соответствующее действие положений Закупочной документации и Положения о закупках не способствуют прозрачности проведения торгов, а исключительно позволяют Заказчику, используя внутренние организационные механизмы, фактически изменять сроки закупочной процедуры по своему усмотрению, что, в данном случае было сделано Заказчиком.

Более того, Заказчик не уведомил участников о продлении сроков подведения итогов Закупки, что, в свою очередь, противоречит принципу проведения закупочной процедуры, установленного в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу части 1 статьи 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).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В настоящем случае именно такое отклонение от добросовестного поведения усматривается в действиях Заказчика, поскольку, не соблюдая принципы информационной открытости закупочной процедуры, данное лицо ограничивает право участников закупки на получение всей необходимой информации о проводимой закупке, ставит в зависимость от собственных действий предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов, которые вынуждены учитывать возможные изменения сроков того, когда им будет известен результат закупки, и, как следствие, их правовой статус по итогам закупочной процедуры.

На заседании комиссии представителем Заказчика не дано никаких пояснений относительно невозможности информирования участников Закупки о переносе даты подведения итогов процедуры в установленный Закупочной документацией срок.

Таким образом, действия Заказчика противоречат принципу информационной открытости закупки, установленного в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках

На основании установленных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 23 Извещения в связи с тем, что итоги Закупки фактически были подведены за пределами установленного срока, то есть после 01.03.2019. Также отсутствие информации об изменении сроков подведения итогов Закупки нарушает принцип информационной открытости, закрепленный в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что нарушение Заказчиком сроков подведения итогов Закупки на 10 дней не влечет нарушение прав и законных интересов Заявителя, так как в соответствии с Положением о закупках фактически имеется возможность изменения сроков исполнения договора. Тем более, что с учетом факта, что упомянутое изменение сроков не сопоставимо со сроком исполнения договора (1,5 года).

Таким образом, Комиссия признает жалобу обоснованной.

При этом Комиссия приняла решение не выдавать Заказчику обязательное для исполнения предписание в связи с тем, что выявленное нарушение носит

неустранимый характер.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИСТ» (ОГРН: 1105658000470, ИНН: 5611059455) на действия АО «Интер РАО — Электрогенерация» (ОГРН: 1117746460358, ИНН: 7704784450) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 23 Извещения, пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения носят неустранимый характер.
4. Снять ограничения на размещение Закупки наложенные письмом Московского УФАС России от 20.03.2019 № ТФ/12952/19.

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