

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 21 января 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено 24 января 2014 г.

дело № 3/08-2014

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председателя Комиссии:

руководитель Приморского УФАС России;

членов Комиссии:

начальник отдела контроля органов власти,

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» (далее также заявитель),

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» на действия заказчика – ОАО «ДВЭУК» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на проектирование нового строительства объектов электросетевого комплекса, принадлежащих ОАО «ДВЭУК» Строительство второй одноцепной ВЛ 220 кВ Пеледуй – Чертово Корыто – Сухой Лог с ПС 220/110 кВ «Чертово Корыто», ПС 220/110 кВ «Сухой Лог». Строительство двух одноцепных ВЛ 220 кВ Сухой Лог – Мамакан. Расширение ОРУ 220 кВ ПС «Пеледуй». Второй этап титула Строительство двух одноцепных ВЛ 220 кВ Пеледуй – Чертово Корыто – Сухой Лог – Мамакан с ПС 220/110 кВ «Чертово Корыто», ПС 220/110 кВ «Сухой Лог» и расширением ОРУ 220 кВ ПС «Пеледуй», Республика Саха (Якутия), Иркутская область (извещение № 31300656721) (далее – Конкурс).

Как следует из содержания жалобы, на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) 07.11.2013 заказчик разместил извещение о проведении Конкурса и Конкурсную документацию.

Для участия в Конкурсе ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» подала заявку по форме, указанной в Конкурсной документации.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии по рассмотрению и допуску конкурсных заявок № 442.01.2013-4/13 от 26.12.2013 заявка ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» была признана несоответствующей требованиям Конкурсной документации, а обществу отказано в допуске к участию в Конкурсе. В качестве оснований отказа в допуске конкурсная комиссия указала, что протокол разногласий к проекту договора, представленный в составе заявке ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» не соответствует требованиям конкурсной документации, а цена и срок выполнения работ, являющихся предметом Конкурса и предложенные обществом, не удовлетворяют требованиям заказчика.

На заседании Комиссии представитель ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» полностью поддержал изложенные в жалобе доводы и пояснил, что протокол разногласий к договору, представленный обществом в составе заявки, составлен по форме и в полном соответствии с требованиями, установленными в Конкурсной документации. Сроки выполнения работ, указанные в графике работ, представленном в составе заявки общества, указаны в соответствии с пунктом 8 технического задания Конкурсной документации. Цена договора, предложенная ЗАО «Сибирский ЭНТЦ», не превышает начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении Конкурса.

В связи с чем, ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» полагает, что у конкурсной комиссии не было правовых оснований для отказа обществу в допуске к участию в Конкурсе.

Представители ОАО «ДВЭУК» с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

В своих возражениях представитель заказчика ссылается на часть 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой обжалование действий (бездействий) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня проведения торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на официальном сайте.

На заседании Комиссии представитель ОАО «ДВЭУК» пояснил, что протокол о результатах Конкурса был размещен на официальном сайте 27.12.2013, а 30.12.2013 был заключен договор.

Поскольку жалоба в Приморское УФАС России была подана ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» 09.01.2014, то есть по истечении предусмотренного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срока для обжалования действий организатора торгов и конкурсной комиссии, то, по мнению ОАО «ДВЭУК», данная жалоба не может быть рассмотрена Комиссией.

В связи с чем, ОАО «ДВЭУК» просит рассмотрение жалобы ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» прекратить.

По существу жалобы представитель ОАО «ДВЭУК» пояснил, что в представленном ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» графике выполнения работ подэтап 3.1 «Разработка Технической части конкурсной документации» предлагается выполнить с октября 2014 по ноябрь 2014, что не соответствует условиям пункта 5.3.34 технического задания Конкурсной документации, так как указанный вид работ должен был быть

разработан одновременно с разработкой проектной документации, то есть в этапе 2, а не в этапе 3 как предлагает заявитель. Кроме того, согласно указанному графику работ, подэтап 3.2 «Инженерные изыскания» для стадии «проектная документация» ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» предлагает выполнить с февраля 2014 по июнь 2014 года и инженерные изыскания для стадии «рабочая документация» - с октября 2014 по январь 2015, что не соответствует пункту 8 технического задания Конкурсной документации и календарному графику, согласно которым инженерные изыскания входят во 2 этап работ, а не в 3 этап, и не разделяются на стадии для проектной и рабочей документации.

Таким образом, заявка ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» в указанной части не соответствует требованиям Конкурсной документации.

Представитель ОАО «ДВЭУК» также пояснил, что указание в протоколе рассмотрения и допуска конкурсных заявок № 442.01.2013-4/13 от 26.12.2013 на несоответствие заявки ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» требованиям подпункта г пункта 4.4.1.1 Конкурсной документации произведено ошибочно, что по мнению, заказчика не является существенным, поскольку имелись иные основания для отказа заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Рассмотрев представленные заявителем и ответчиком материалы, заслушав пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В силу статьи 6 Закона о закупках контроль за соблюдением требований данного закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно 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.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) 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.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействий) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня проведения торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на официальном сайте.

В части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указаны случаи, в которых антимонопольный орган возвращает жалобу заявителю.

Данный перечень оснований для возврата жалобы заявителю является закрытым и такое основание возврата жалобы, как обжалование действий (бездействий) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по истечении сроков для такого обжалования,

установленных частью 4 статьи 18.1 Закона о размещении заказов, указанным перечнем не предусмотрено.

Согласно части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 и 4 части 9 данной статьи. Иных оснований для прекращения рассмотрения жалобы статьей 18.1 Закона о защите конкуренции не предусмотрено.

Поскольку основание для прекращения рассмотрения жалобы ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» на которое ссылается ОАО «ДВЭУК» не предусмотрено частью 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, то Комиссия отказывает в удовлетворении ходатайства ответчика о прекращении рассмотрения жалобы заявителя.

ОАО «ДВЭУК» относится к виду юридического лица, определенному в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и при осуществлении закупочной деятельности должен руководствоваться положениями Закона о закупках, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ДВЭУК» утверждено решением совета директоров ОАО «ДВЭУК» от 29.03.2012 (далее – Положение о закупках).

Таким образом, ОАО «ДВЭУК» осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке.

Порядок осуществления закупки товаров, работ, услуг путем проведения конкурса установлен разделом 8.2 Положения о закупке.

В соответствии с подпунктом d пункта 8.2.2.3 Положения о закупке конкурсная документация должна содержать требования к месту, условиям и срокам (периодам) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пунктом 8 технического задания Конкурсной документации установлены требования к срокам выполнения проектной документации.

Так, в данном пункте технического задания Конкурсной документации указано следующее:

«Этап 1. Предпроектные работы обследования. Техничко-экономическое обоснование.

Этап 2.

2.1 Инженерные изыскания.

2.2. Стадия «Проектная документация».

2.3. Экспертиза проектно-сметной документации.

Срок выполнения по этапам 1, 2 (кроме пункта 2.3 «Экспертиза проектной документации») – не более 5 месяцев с момента подписания договора.

Этап 3. Стадия «рабочая документация» - не более 5 месяцев с момента направления заказчиком в адрес исполнителя уведомления о начале разработки рабочей документации».

Пунктом 5.3.34 технического задания Конкурсной документации установлено, что техническая часть Конкурсной документации должен быть разработана одновременно с разработкой проектной документации.

Таким образом, согласно условиям технического задания Конкурсной документации техническая часть Конкурсной документации должна быть разработана на втором этапе выполнения работ по разработке проектной документации. То же самое касается и условий проведения инженерных изысканий.

Между тем, в соответствии с графиком выполнения работ, представленным в составе заявки ЗАО «Сибирский ЭНТЦ», общество предлагает провести разработку технической части Конкурсной документации и инженерные изыскания на 3 Этапе выполнения работ, что не соответствует вышеуказанным требованиям технической документации.

Согласно подпункту е пункта 4.9.2.5 Конкурсной документации по результатам проведения отборочной стадии конкурсная комиссия отклоняет конкурсные заявки, которые содержат предложения, не соответствующие установленным условиям данной документации.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что довод ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» в данной части являются необоснованными, а отказ обществу в допуске к участию в Конкурсе является правомерным.

Что касается изложенного в протоколе рассмотрения и допуска конкурсных заявок № 442.01.2013-4/13 от 26.12.2013 вывода конкурсной комиссии о несоответствии протокола разногласий к договору, представленного в составе заявки ЗАО «Сибирский ЭНТЦ», то Комиссия находит его несостоятельным, поскольку протокол разногласий общества полностью соответствует требованиям, форме и инструкции по ее заполнению, установленным в Конкурсной документации, и каких либо несоответствий его указанным требованиям Комиссией не установлено.

Вместе с тем, поскольку наличие в конкурсной заявке предложения, несоответствующего условиям Конкурсной документации (в данном случае предложение ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» о сроках проведения инженерных изысканий и разработки технической части Конкурсной документации) является достаточным основанием для отклонения такой заявки, то допущенное конкурсной комиссией

нарушение не повлекло принятие ей правильного решения об отказе ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» в допуске к участию в Конкурсе.

Учитывая изложенное Комиссия приходит к выводу, что жалоба ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» является необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В результате анализа Конкурсной документации и заявок, поданных на участие в Конкурсе, Комиссией было установлено следующее.

1. Письмами № ИК/2013/ИФ/02-10/1674 от 12.11.2013, № ИК/2013/ИФ/02-10/1686 от 13.11.2013, № ИК/2013/ДЭС/-1806 от 19.11.2013 ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» обращалось в ОАО «ДВЭУК» с запросом о разъяснении Конкурсной документации.

Письмом № ДВЭУК-03-24-6200 от 15.11.2013 заказчик дал запрашиваемые обществом разъяснения.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках разъяснения положений документации о закупке размещаются заказчиком на официальном сайте не позднее чем в течении трех дней со дня предоставления указанных разъяснений.

Обязанность заказчика разместить разъяснения конкурсной документации на официальном сайте предусмотрена пунктом 8.2.4.1 Положения о закупках.

Однако, в нарушение вышеназванных норм, ОАО «ДВЭУК» не разместил на официальном сайте разъяснения Конкурсной документации, предоставленные ЗАО «Сибирский ЭНТЦ».

Таким образом, заказчик допустил нарушения частей 5 и 11 статьи 4 Закона о закупках и пункта 8.2.4.1 Положения о закупках.

2. Пунктами 12 и 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, подпунктом с пункта 8.2.2.3 Положения о закупках установлено, что в документации о закупке (конкурсной документации) должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

В пункте 4.9.3.1 Конкурсной документации перечислены критерии, по которым конкурсная комиссия проводит оценку заявок на участие в Конкурсе, и их весовое значение:

цена выполнения работ – 20%,

сроки выполнения работ – 35%,

квалификация участников – 20% (опыт, ресурсные возможности, деловая репутация участника, полнота и качество оформление заявки),

гарантии качества – 15%,

порядок оплаты – 10%.

Согласно пункту 4.9.3.3 Конкурсной документации оценка по критериям (или подкритериям), указанным в пункте 4.9.3.1, осуществляется в баллах (которые отражают превышение характеристик конкурсной заявки участника над минимально приемлемым уровнем, установленным в требованиях Конкурсной документации) по шкале от 0 до 5, где оценке «0» баллов соответствует понятие «минимально приемлемо», а оценке «5» баллов соответствует понятие «идеально».

При этом в Конкурсной документации не приведены определения понятиям «минимально приемлемо» и «идеально». Не установлен порядок присуждения баллов заявке на участие в Конкурсе по неценовым критериям.

Таким образом, Конкурсная документация не содержит порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе по неценовым критериям.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках определены основополагающие принципы закупки товаров, работ, услуг.

Одним из таких принципов, является принцип информационной открытости закупки, который предполагает доступность для потенциальных участников закупки информации о закупке. Указанный принцип подразумевает обязательность предоставления участникам закупки документации о закупке, разъяснений положений документации о закупке.

В соответствии с данным принципом законодателем в части 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при закупках на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе документация о закупке.

Отсутствие в Конкурсной документации сведений о порядке проведения оценки и сопоставления заявок, допускает возможность субъективной оценки заявок участников Конкурса.

Критерии и порядок оценки заявок на участие в закупке должны быть раскрыты в закупочной документации таким образом, чтобы оценка предложенных участниками закупки условий исполнения контракта не зависела от субъективного мнения комиссии по закупке, а могла быть самостоятельно определена любым лицом, у которого в распоряжении имелась закупочная документация и заявки участников закупки на основании критериев оценки и порядка оценки заявок. Определение победителя закупки на основании субъективной оценки членов закупочной комиссии не отвечает смыслу и идее Закона о закупках, поскольку нарушает его основополагающий принцип информационной открытости закупки.

Таким образом, что заказчик, не установив в Конкурсной документации сведений о порядке проведения оценки и сопоставления заявок на участие в Тендере, нарушил требования части 1 статьи 3, пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках и пункта 8.2.2.3 Положения о закупках.

Ссылка представителя ОАО «ДВЭУК» на регламент Конкурсной комиссии и Руководство по экспертной оценке предложений участников признается Комиссией недопустимой, поскольку данные документы не размещены на

официальном сайте и не являются частью Конкурсной документации.

3. В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках запрещено осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Как следует из протокола № 442.01.2013-5/13 от 27.12.2013 конкурсной комиссией ОАО «ДВЭУК» произведена оценка заявок на участие в Конкурсе.

Комиссией установлено, что вышеуказанная оценка заявок на участие в Конкурсе осуществлялась конкурсной комиссией в порядке, не указанном в Конкурсной документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что конкурсная комиссия ОАО «ДВЭУК», совершив указанные действия, нарушила требования части 6 статьи 3 Закона о закупках.

4. Как указано выше, положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе (частью 2 статьи 2 Закона о закупках) порядок заключения и исполнения договоров.

Пунктом 8.2.9.6 Положения о закупках предусмотрено, что в целях обеспечения возможности оспаривания принимаемого конкурсной комиссией решения в соответствии с нормами данного положения решение о результатах конкурса считается принятым (вступившим в силу) по истечении трех рабочих дней с момента принятия такого решения большинством голосов членов конкурсной комиссии. На протоколе заседания конкурсной комиссии секретарь проставляет дату, когда за принятое решение проголосовало большинство голосов конкурсной комиссии (т.е. дату, от которой необходимо производить отсчет трех рабочих дней), а также дату вступления решения конкурсной комиссии в силу (т.е. дату подписания протокола). Организатор конкурса после вступления в силу решения о результатах конкурса незамедлительно направляет выигравшему участнику уведомление в письменной форме о признании его победителем конкурса и приглашает его подписать протокол о результатах конкурса в соответствии с требованиями статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией установлено, что протокол подведения итогов Конкурса № 442.01.2013-5/13 подписан 27.12.2013 и размещен на официальном сайте 30.12.2013.

Исходя из требований пункта 8.2.9.6 Положения о закупках протокол подведения итогов Конкурса № 442.01.2013-5/13 считается принятым 09.01.2014, а договор с победителем Конкурса мог быть подписан не ранее, чем 10.01.2014.

Однако из материалов настоящего дела следует, что договор с победителем Конкурса (договор № 01-568 на разработку проектно-сметной документации) подписан 30.12.2013.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что заключив с победителем Конкурса договор № 01-568 на разработку проектно-сметной документации) 30.12.2013, заказчик не обеспечил соблюдение требований пункта 8.2.9.6 Положения о закупках.

Комиссия принимала решение исходя из представленных заявителем и ответчиком документов.

Учитывая, что на момент рассмотрения настоящего дела заказчиком по итогам Конкурса заключен договор на разработку проектно-сметной документации, то Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Сибирский ЭНТЦ» не обоснованной.

2. Признать факт нарушения заказчиком - части 1 статьи 3, частей 5, 10, 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктов 8.2.2.3, 8.2.4.1, 8.2.9.6 Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ДВЭУК» утверждено решением совета директоров ОАО «ДВЭУК» от 29.03.2012, при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на проектирование нового строительства объектов электросетевого комплекса, принадлежащих ОАО «ДВЭУК» Строительство второй одноцепной ВЛ 220 кВ Пеледуй – Чертово Корято – Сухой Лог с ПС 220/110 кВ «Чертово Корято», ПС 220/110 кВ «Сухой Лог». Строительство двух одноцепных ВЛ 220 кВ Сухой Лог – Мамакан. Расширение ОРУ 220 кВ ПС «Пеледуй». Второй этап титула Строительство двух одноцепных ВЛ 220 кВ Пеледуй – Чертово Корято – Сухой Лог – Мамакан с ПС 220/110 кВ «Чертово Корято», ПС 220/110 кВ «Сухой Лог» и расширением ОРУ 220 кВ ПС «Пеледуй», Республика Саха (Якутия), Иркутская область (извещение № 31300656721).

3. Признать факт нарушения конкурсной комиссией ОАО «ДВЭУК» части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившегося в осуществлении оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме на право заключения договора на проектирование нового строительства объектов электросетевого комплекса, принадлежащих ОАО «ДВЭУК» Строительство второй одноцепной ВЛ 220 кВ Пеледуй – Чертово Корято – Сухой Лог с ПС 220/110 кВ «Чертово Корято», ПС 220/110 кВ «Сухой Лог». Строительство двух одноцепных ВЛ 220 кВ Сухой Лог – Мамакан. Расширение ОРУ 220 кВ ПС «Пеледуй». Второй этап титула Строительство двух одноцепных ВЛ 220 кВ Пеледуй – Чертово Корято – Сухой Лог – Мамакан с ПС 220/110 кВ «Чертово Корято», ПС 220/110 кВ «Сухой Лог» и расширением ОРУ 220 кВ ПС «Пеледуй», Республика Саха (Якутия), Иркутская область (извещение № 31300656721) в порядке, не указанном в закупочной документации.

4. Предписание в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не выдавать.

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