

05 марта 2022 г.

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) (далее – Комиссия) в составе:

Председатель <...>
Комиссии:
Члены Комиссии: <...>
<...>

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), посредством использования системы видеоконференц-связи жалобу индивидуального предпринимателя Азизова Евгения Юрьевича (далее – ИП Азизов Е.Ю., Заявитель) исх. № б/н от 15 февраля 2022 года (вх. № 946 от 16 февраля 2022 года) на действия (бездействие) заказчика, организатора торгов – акционерного общества «ТНС энерго Тула» (далее – АО «ТНС энерго Тула», Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по ограничению и возобновлению режима энергопотребления (далее – аукцион) (извещение № 32211086544), при участии в заседании представителя АО «ТНС энерго Тула» по доверенности от 30 декабря 2021 года № 01-01/2022-ТНС <...>, представителя ИП Азизова Е.Ю. по доверенности от 17 января 2022 года <...>,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ИП Азизова Е.Ю. исх. № б/н от 15 февраля 2022 года (вх. № 946 от 16 февраля 2022 года) на действия (бездействие) АО «ТНС энерго Тула» при проведении аукциона (извещение № 32211086544).

Согласно жалобе ИП Азизова Е.Ю. исх. № б/н от 15 февраля 2022 года (вх. № 946 от 16 февраля 2022 года), нарушение прав и законных интересов заявителя выразилось в следующем.

31 января 2022 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://zakupki.gov.ru>) (далее - ЕИС) были размещены извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по ограничению и возобновлению режима энергопотребления (извещение № 32211086544) (далее – Извещение).

ИП Азизов Е.Ю. отмечает, что в нарушение требований части 8 статьи 4 Закона № 223-ФЗ сведения, указанные в Извещении, не соответствуют сведениям, содержащимся в извещении, сформированном посредством

функционала ЕИС, в части сроков проведения аукциона (извещение № 32211086544).

Также Заявитель считает, что требования, предъявляемые к участникам аукциона, в том числе относительно наличия у участника закупки не менее 1 единицы автовышки с водителем для организации и безопасного проведения работ на высоте, а также требование о наличии положительного опыта по заключенным договорам на выполнение работ по техническому обслуживанию объектов электросетевого хозяйства, не соответствуют Закону № 223-ФЗ.

Жалоба ИП Азизова Е.Ю. исх. № б/н от 15 февраля 2022 года (вх. № 946 от 16 февраля 2022 года) содержит довод об указании в Документации положения о том, что договор по итогам аукциона заключается на условиях Заказчика, что, по мнению ИП Азизова Е.Ю. нарушает права и законные интересы Заявителя.

Также в жалобе ИП Азизов отмечает, что по состоянию на 15 февраля 2022 года, данные Заказчиком в ответ на запрос разъяснения Документации, не были размещены в ЕИС. По указанным доводам жалобы Заявитель просит провести внеплановую проверку.

Уведомлением Тульского УФАС России от 28 февраля 2022 года исх. № 5/1269 аукцион (извещение № 32211086544) был приостановлен до рассмотрения жалобы по существу.

АО «ТНС энерго Тула» в адрес Тульского УФАС России представлены объяснения по доводам жалобы ИП Азизова Е.Ю. исх. № б/н от 15 февраля 2022 года (вх. № 946 от 16 февраля 2022 года).

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы представителей по доверенности АО «ТНС энерго Тула», ИП Азизова Е.Ю., Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с положениями статьи 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Часть 13 статьи 3 Закона № 223-ФЗ указывает, что рассмотрение жалобы

антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно статье 6 Закона № 223-ФЗ контроль за соблюдением требований Закона № 223-ФЗ осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, а именно статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, которая не предусматривает возможность проведения антимонопольным органом внеплановых проверок.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом части 3 статьи 2 Закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «ТНС энерго Тула», утвержденное на заседании Совета директоров АО «ТНС энерго Тула» (Протокол № 75 от 16 июня 2021 года) (далее – Положение), является, согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика.

31 января 2022 года АО «ТНС энерго Тула» размещена в ЕИС аукционная документация по открытому аукциону на оказание услуг по ограничению и возобновлению режима энергопотребления, утвержденная председателем ЗК АО «ТНС энерго Тула» А.В. Шалиткиным (далее - Документация).

Начальная (максимальная) цена договора: 18 335 721,75 (восемнадцать миллионов триста тридцать пять тысяч семьсот двадцать один) рубль 75 (семьдесят пять копеек, без НДС).

Предметом договора являются услуги по ограничению и возобновлению режима энергопотребления.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 8 статьи 4 Закона № 223-ФЗ Извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 9 Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке, утвержденного постановлением правительства РФ от 10 сентября 2012 года № 908 (далее - Положение о размещении в единой информационной системе информации о закупке) сведения, содержащиеся в документах, составленных с помощью средств, предусмотренных программно-аппаратным комплексом единой информационной системы, и сведения, содержащиеся в файле в формате, обеспечивающем возможность его сохранения на технических средствах пользователей и допускающем после сохранения возможность поиска и копирования произвольного фрагмента текста, или в файле с графическим образом оригинала документа, должны совпадать, а в случае несовпадения приоритетными являются сведения, составленные с помощью функционала единой информационной системы.

Изучив Извещение, опубликованное в формате «*.docx» 31 января 2022 года в 16:55 в ЕИС (извещение № 32211086544), и извещение об осуществлении закупки, сформированное посредством функционала ЕИС, Комиссия установила, что в Извещении в формате «*.docx» допущена техническая ошибка в части следующих сроков:

- Дата окончания подачи заявок: «16» июля 2021 г. до 08:00 по московскому времени;
- Дата проведения аукциона: «18» июля 2021 г. с 10:00 по московскому времени;
- Дата рассмотрения заявок: «16» июля 2021 года.

Извещением, сформированном посредством функционала ЕИС, установлены следующие сроки:

- Дата окончания подачи заявок: 16.02.2022;
- Дата проведения аукциона: 18.02.2022;
- Дата рассмотрения заявок: 16.02.2022.

Согласно пункту 9 Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке, приоритетными являются сведения, составленные с помощью функционала единой информационной системы.

Изучив Документацию (извещение № 32211086544), Комиссия установила, что в пунктах 9-11 Документации (извещение № 32211086544) дата окончания подачи

заявок, дата проведения аукциона и дата рассмотрения заявок соответствуют датам, указанным в извещении об осуществлении закупки, сформированном посредством функционала ЕИС (извещение № 32211086544).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что нарушения части 8 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в действиях АО «ТНС энерго Тула» не имеется.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с разделом II (Дополнительные требования) пункта 23 Информационной карты Документации (извещение № 32211086544) к участнику закупки предъявляются следующие требования:

– Участник закупки должен иметь не менее 1 единицы автовышки с водителем для организации и безопасного проведения работ на высоте (работами на высоте считаются работы, когда существуют риски, связанные с возможным падением работника с высоты 1,8 м и более);

– Наличие положительного опыта по заключенным с государственными и муниципальными учреждениями и предприятиями, коммерческими организациями - не менее 3 лет на выполнение работ по техническому обслуживанию объектов электросетевого хозяйства, в т.ч. приборов учета (от замены, установки электроприборов до ремонта и технического обслуживания высоковольтных линий) либо положительного опыта не менее 1 года в проведении работ по капитальному ремонту внутридомовых систем электроснабжения в многоквартирных домах.

Законом № 223-ФЗ Заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно пункту 6 обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденной Президиумом Верховного

Суда РФ 16 мая 2018 года, уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Вместе с тем Закон № 223-ФЗ не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 № 223-ФЗ и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Никаких доказательств злоупотребления правом со стороны Заказчика с целью допустить определенного участника к участию в Закупке в жалобе не содержится. Сам по себе факт наличия права запросить документы и информацию не является нарушением, поскольку не затрагивает права и законные интересы Заявителя.

Таким образом, нарушения Заказчиком пункта 4 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ Комиссией не установлено.

Согласно части 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке

Изучив Документацию (извещение № 32211086544), Комиссия установила следующее.

Согласно подпункту 2.11.1 пункта 2.11 раздела 2 Документации (извещение № 32211086544) договор по результатам конкурентной закупки заключается на

условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Подпункт 2.11.2 пункта 2.11 раздела 2 Документации (извещение № 32211086544) устанавливает, что порядок заключения и исполнения договора регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, локальными нормативными документами Заказчика, с учетом норм настоящего подраздела.

Закон № 223-ФЗ не содержит каких-либо требований к проекту договора, вследствие чего довод Заявителя о том, что установление требования о заключении договора в редакции Заказчика неправомерно, не находит своего подтверждения.

Относительно довода ИП Азизова Е.Ю., касающегося того, что разъяснения положений Документации, данные Заказчиком в ответ на запрос, не были размещены в ЕИС, Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 3 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, 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 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.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона № 223-ФЗ изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке 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.

Комиссией установлено, что Заявитель обращался к Заказчику за разъяснениями Документации (извещение № 32211086544) 04 февраля 2022 года и 10 февраля 2022 года. АО «ТНС энерго Тула» были даны разъяснения

по ним от 08 февраля 2022 года и 15 февраля 2022 года соответственно (подтверждается скриншотами).

Однако АО «ТНС энерго Тула» 04 марта 2022 года, с нарушением сроков, указанных в части 3 статьи 3.2, части 11 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, были размещены в ЕИС разъяснения положений Документации от 04 февраля 2022 года и от 10 февраля 2022 года.

Таким образом, в действия АО «ТНС энерго Тула», разместившего разъяснения положений Документации с несоблюдением установленного Законом № 223-ФЗ трехдневного срока, имеется нарушение части 3 статьи 3.2, части 11 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

На основании изложенного, руководствуясь Законом № 223-ФЗ, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия Тульского УФАС России,

решила:

1. Признать жалобу ИП Азизова Е.Ю. исх. № б/н от 15 февраля 2022 года (вх. № 946 от 16 февраля 2022 года) на действия (бездействие) заказчика, организатора торгов – акционерного общества «ТНС энерго Тула» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по ограничению и возобновлению режима энергопотребления (далее – аукцион) (извещение № 32211086544) обоснованной.

2. Признать в действиях АО «ТНС энерго Тула» нарушение части 3 статьи 3.2, части 11 статьи 4 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также требований к порядку размещения разъяснений положений Документации в ЕИС, допущенное путем неправомерного несоблюдения требований к сроку размещения в ЕИС разъяснений положений Документации.

3. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, так как допущенное нарушение носит неустраняемый характер.

4. Снять ограничения, указанные в уведомлении Тульского УФАС России от 18 февраля 2022 года исх. № 5/1117.

5. Передать материалы дела № 071/07/3-153/2022 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>