РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-358/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СМНУ «Югэнергоинжиниринг» на действия (бездействие) оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

18.05.2020

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «ТЭК-Торг»: <...> (доверенность от 24.03.2020 № 472);

ООО «СМНУ «Югэнергоинжиниринг»: <...> (доверенность от 26.03.2020 б/н), <...> (доверенность от 09.01.2020 № 1);

АО «Омск РТС»: <...> (доверенность от 01.01.2020 № 13);

рассмотрев посредством системы видеоконфренц-связи жалобу ООО «СМНУ «Югэнергоинжиниринг» от 07.05.2020 № 473 на действия (бездействие) оператора электронной торговой площадки АО «ТЭК-торг» при проведении заказчиком АО «ОМСКИЕ РАСПРЕДЕЛИТЕЛЬНЫЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ» запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на испытания на тепловые потери лучей теплосети для нужд АО «Омск РТС» (извещение № 32008908825), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «СМНУ «Югэнергоинжиниринг» (далее – Заявитель) от 20.04.2020 б/н на действия (бездействие) оператора электронной площадки АО «ТЭК-торг» (далее – Оператор) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства, на право заключения договора на испытания на тепловые потери лучей теплосети для нужд АО «Омск РТС» (извещение № 32008908825) (далее — Запрос предложений, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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 Законом о закупках.

Кроме того, 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 актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ОМСКИЕ РАСПРЕДЕЛИТЕЛЬНЫЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ» (далее – Положение о закупке).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет» https://www.tektorg.ru, регулируются Регламентом работы в системе юридически значимого электронного документооборота АО «ТЭК-Торг», утвержденным <...> АО «ТЭК-Торг» (далее – Регламент).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о проведении Запроса предложений (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – Извещение, ЕИС) – 21.02.2020;

2. начальная (максимальная) цена договора — 1 247 938 рублей;

3. дата окончания подачи заявок — 03.03.2020 в 08:00;

4. на участие в Запросе предложений подано – 4 заявки;

5. к участию в Запросе предложений допущено – 4 заявки;

6. по результатам рассмотрения вторых частей допущено – 1 заявка;

7. дата подведения итогов — 14.04.2020;

8. победителем Запроса предложений признан ООО «ЦЕНТР ИНТЕХ» с предложением о цене договора – 516 631 рублей.

Согласно доводу Заявителя, Оператором не обеспечена надежность функционирования программных и технических средств, используемых при проведении Запроса предложений, в результате чего у Заявителя отсутствовала возможность направить Заказчику закупки дополнительный пакет документов к

заявке в ответ на запрос Заказчика.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса предложений Оператор действовал в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, Документацией, Регламентом.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения Оператора, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 2.9.5 Положения о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Частью 12 статьи 3.3 Закона о закупках установлено, что оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупки в электронной форме к участию в ней. За нарушение указанных требований оператор электронной площадки несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 4.9.9 Документации заказчик при проверке соответствия заявок на участие в закупке вправе запросить у участников закупки любые недостающие, нечитаемые или оформленные с ошибками документы (в том числе в случае несоответствия сведений, указанных участником при заполнении соответствующих форм в интерфейсе электронной торговой площадки, сведениям, указанным в составе заявки на участие в закупке), при этом такой запрос оформляется письмом секретаря закупочной комиссии оператору электронной торговой площадки. Оператор электронной торговой площадки направляет данный запрос участнику закупки, а также публикует запрос в Единой информационной системе. Документы, полученные от оператора электронной торговой площадки, в ответ на запрос, включаются в состав соответствующей части заявки участника, и рассматриваются, в порядке, предусмотренном Документацией.

При этом в соответствии с пунктом 5.2 технического задания Документации установлено требование к участникам закупки: «Участник закупки должен предоставить в составе своей заявки документы (копии сертификатов, лицензий, свидетельств, справки, подписанные уполномоченным лицом, иные документы), подтверждающие наличие собственных материально- технических ресурсов включая, но не ограничиваясь:

- переносной расходомер;

- самопишущие термометры с ценой деления 0,10 С не менее 8 шт».

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 20.04.2020 № 1869/ОЗП-ТГК-ППР-2 заявка Заявителя отклонена, поскольку содержит существенные нарушения требований Документации, а именно: не соответствует п. 5.3 ТЗ, а именно: отсутствуют копии паспортов на расходомер ультразвуковой Portaflow 330; по термометрам лабораторным ЛТ-300-М истекли сроки метрологического контроля (согласно информации по Госреестру межповерочный интервал для термометра лабораторного ЛТ-300-М составляет 1 год). По мнению Заявителя, заказчиком не получен дополнительный пакет документов к заявке Заявителя, направленный в ответ на запрос заказчика о дополнительной информации к поступившей заявке Заявителя, что послужило основание для несоответствия заявки требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что Заказчиком 08.04.2020 в адрес Заявителя направлен дополнительный запрос документации по заявке Заявителя для устранения замечаний Заказчика, выявленных в ходе

рассмотрения заявки Заявителя. 08.04.2020 Заявителем подготовлена документация в ответ на запрос заказчика. При этом Заявитель 09.04.2020, не смог направить в адрес Заказчика вышеуказанные документы ввиду низкой пропускной способности сайта Оператора, а именно: объем документов, загружаемых на сайт Оператора не должен превышать 15 МБ, подготовленный пакет Заявителя был объемом 50 МБ.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора представил сведения, графические изображения и пояснил, что программно-технический комплекс Оператора в период проведение Запроса предложений работал в штатном режиме, без сбоев. При этом представитель Оператора подтвердил, что функционал площадки Оператора не позволяет загрузить документы размером превышающем 15 МБ.

Таким образом, учитывая требование части 12 статьи 3.3 Закона о закупках об обязанности Оператора обеспечивать равный доступ участников в конкурентной закупке, установленный Оператором предельный размер загрузки документов в 15 МБ, неправомерно ограничивает участников конкурентной закупки, направляющих в адрес Заказчика документы размером более 15 МБ.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия Оператора нарушают часть 12 статьи 3.3 Закона о закупках.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом положения о праве заказчика запрашивать дополнительную информацию и документы зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию о поданной заявке может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Кроме того, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих материально-технических ресурсов в виде оборудования, используемого при оказании услуг по предмету закупки, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, и, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «СМНУ «Югэнергоинжиниринг» (ИНН: 2308134667; ОГРН: 1152308002626) от 20.04.2020 б/н на действия (бездействие) оператора электронной площадки АО «ТЭК-торг» (ИНН: 7704824695; ОГРН: 1127747285368) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на испытания на тепловые потери лучей теплосети (извещение № 32008908825) обоснованной.

2. Признать в действиях АО «ТЭК-торг» нарушение части 12 статьи 3.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Признать в действиях АО «ОМСКИЕ РАСПРЕДЕЛИТЕЛЬНЫЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ» нарушение части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 18.05.2020 № 223ФЗ-358/20.

1.
    1.

    5. Передать материалы от 18.05.2020 по делу № 223ФЗ-358/20 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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