Заказчик –

Публичное акционерное общество «Территориальная генерирующая компания № 2» (ПАО «ТГК-2»)

e-mail: energy@tgc-2.ru

<...>

Заявитель –

Общество с ограниченной ответственностью «СПЕЦЭНЕРГО» (ООО «СПЕЦЭНЕРГО»)

e-mail: sp.energo29@yandex.ru

Электронная торговая площадка –

Акционерное общество «Единая электронная торговая площадка» (АО «ЕЭТП»)

e-mail: ko@roseltorg.ru

(для сведения)

Решение по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение порядка проведения закупки

№ 076/10/18.1-1005/2021

14 октября 2021 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 19.10.2021 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Потемкина Т. В., члены Комиссии – врио начальника отдела контроля органов власти и рекламы Шарутина С. А., специалист-эксперт Артамонов А. О.

с участием:

от ПАО «ТГК-2» - <...> (по доверенности),

в отсутствие ООО «СПЕЦЭНЕРГО», о месте и времени рассмотрения жалобы уведомленного надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СПЕЦЭНЕРГО» (вх. № 10031 от 05.10.2021) на действия

(бездействие) заказчика - ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «СПЕЦЭНЕРГО» (вх. № 10031 от 05.10.2021) на действия (бездействие) заказчика - ПАО «ТГК-2», при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту № 1 на право заключения договора на оказание услуг по перевозке мазута в п. Савинский для нужд ПАО «ТГК-2» (Извещение – 32110590067).

Обжалуемые действия (бездействие): формирование закупочной документации с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также действия заказчика по запросу от участников закупки дополнительных документов.

На заседании Комиссии 13.10.2021 представитель заказчика предоставил документы, запрошенные уведомлением от 08.10.2021 № 6667/06-07, с доводами, указанными в жалобе, не согласился.

На заседании Комиссии 13.10.2021 был объявлен перерыв в рассмотрении жалобы до 14.10.2021 для получения дополнительных доказательств.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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, 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» (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.

Комиссией установлено следующее.

26.08.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru ПАО «ТГК-2» размещено извещение № 32110590067 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту № 1 на право заключения договора на оказание услуг по перевозке мазута в п. Савинский для нужд ПАО «ТГК-2» (далее – запрос предложений).

14.09.2021 закупочной комиссией заказчика были рассмотрены первые части заявок на участие в закупке, что подтверждается соответствующим протоколом от 14.09.2021 № 000165-0001/Р-2021/2.

По результатам рассмотрения первых частей заявок к дальнейшему участию в процедуре запроса предложений допущены ООО «ТД Техноком», ООО «Импульс», ООО «СПЕЦЭНЕРГО».

В ходе процедуры рассмотрения вторых частей заявок закупочной комиссией были направлены запросы о предоставлении недостающих документов в составе заявок двум участникам: ООО «ТД Техноком» и ООО «Импульс».

27.09.2021 по результатам рассмотрения вторых частей, ценовых предложений заявок участников закупки закупочной комиссией принято решение о допуске к дальнейшему участию в закупке заявок ООО «ТД Техноком» и ООО «СПЕЦЭНЕРГО», а также об отклонении заявки ООО «Импульс», что подтверждается протоколом от 27.09.2021 № 000165-0001/Р-2021/3.

Также 27.09.2021 закупочной комиссией были подведены итоги по закупке, в результате чего победителем закупки по лоту № 1 на право заключения договора на оказание услуг по перевозке мазута в п. Савинский для нужд ПАО «ТГК-2 было признано ООО «ТД Техноком», что подтверждается протоколом от 27.09.2021 № 000165-0001/Р-2021/3.

В соответствии с пунктами 4.12.1, 4.12.1.1 документации в рамках процедуры рассмотрения первых частей заявок, вторых частей заявок и ценовых предложений участников организатор вправе направить в адрес участника запрос разъяснений и/или дополнения положений его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки, в случае, если в составе заявки отсутствуют, представлены не в полном объеме или в нечитаемом виде документы или сведения, необходимые для определения:

а) соответствия участника требованиям документации о закупке в части обладания гражданской и специальной правоспособностью учредительные документы, лицензии, другие разрешительные документы, в том числе подтверждающие членство в саморегулируемых организациях, и т.д.), наличия полномочий лица на подписание заявки от имени участника, соответствия участника требуемым квалификационным параметрам (в отношении опыта, материально-технических, кадровых, финансовых и прочих ресурсов);

б) соответствия заявки требованиям документации о закупке в части характеристик предлагаемой продукции и договорных условий, расчета цены договора.

ООО «СПЕЦЭНЕРГО» (далее также – заявитель) полагает, что заказчиком в пунктах 4.12.1, 4.12.1.1 документации о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту № 1 на право заключения договора на оказание услуг по перевозке мазута в п. Савинский для нужд ПАО «ТГК-2» (далее – документация) неправомерно закреплено право заказчика запрашивать разъяснения и/или дополнения положений заявки участника закупки.

По мнению заявителя, право запроса в соответствии с пунктами 4.12.1, 4.12.1.1 позволяет заказчику фактически истребовать дополнительные документы, влияющие на отклонение заявки участника. Так как вопрос применения или неприменения данного права зависит от усмотрения заказчика, то при проведении закупки необходимые сведения могут запрашиваться заказчиком избирательно в отношении того или иного участника закупки.

ПАО «ТГК-2» в письменных пояснениях, направленных в адрес Ярославского УФАС России (вх. № 10309 от 13.10.2021), указало, что пункт 4.12.1.1 принят в соответствии с Положением о закупочной деятельности ПАО «ТГК-2», утвержденным решением Совета директоров ПАО «ТГК-2» от 24.09.2019 с учетом изменений, принятых решением Совета директоров ПАО «ТГК-2» от 29.06.2021 (далее – положение).

Комиссией установлено, что подпунктом «д» пункта 12.7.4 положения в рамках проведения отборочной стадии рассмотрения заявок участников предусмотрена возможность затребовать от участников закупки разъяснения положений заявок и представления недостающих документов (при необходимости). При этом не допускаются запросы или требования о представлении недостающих документов, направленные на изменение существа заявки, включая изменение коммерческих условий заявки (цены, валюты, сроков и условий поставки, графика поставки или платежа, иных коммерческих условий) или технических условий заявки (перечня предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий). Не допускаются также запросы на представление отсутствующего обеспечения заявки или изменения ранее представленного обеспечения.

Комиссия пришла к выводу, что Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) не содержит запрета на установление в документации заказчиком права запрашивать разъяснения и/или дополнения положений заявки участника закупки, следовательно, у заказчика в данном случае имеется определенное пространство для усмотрения.

Рассматриваемая документация принята в соответствии с положением о закупочной деятельности ПАО «ТГК-2», содержание которого заявителем не оспаривается.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с пунктом 4.12.3 при направлении дополнительных запросов разъяснений заявок не допускается создание преимущественных условий участнику или нескольким участникам закупки.

Согласно пункту 4.12.4 дополнительные запросы направляются одновременно (в один день) всем участникам, у которых был выявлен факт несоответствий, в случаях, установленных в пункте 4.12.1, за исключением следующего – дополнительные запросы не направляются участнику в случае, если в соответствии с пунктами 4.7.5 / 4.9.6 / 4.11.5 имеются прямые основания для отклонения заявки такого участника, не относящиеся к случаям, перечисленным в пункте 4.12.1.

Таким образом, документация содержит запрет на совершение заказчиком действий по направлению запросов разъяснений положений заявки, ставящих отдельного участника или отдельных участников в преимущественное положение относительно остальных участников закупки.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что довод заявителя о неправомерном закреплении права заказчика запрашивать разъяснения и/или дополнения положений заявки участника закупки является необоснованным.

Также заявитель указывает на то, что при проведении закупки заказчик в рамках реализации права на запрос разъяснений и/или дополнений положений заявки участника закупки запросил не сведения, необходимые для устранения разночтений, неточностей в положениях заявки, а фактически истребовад у ООО «ТД Техноком» и ООО «Импульс» полноценные документы, отсутствие которых является основанием для отклонения заявки.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Комиссией установлено, что заявка на участие в закупке ООО «Импульс» была отклонена закупочной комиссией в связи с нахождением Общества в реестре недобросовестных поставщиков, что подтверждается протоколом от 27.09.2021 № 000165-0001/Р-2021/3.

Следовательно, факт направления заказчиком запроса разъяснений и/или дополнений положений заявки ООО «Импульс» не повлек и не мог повлечь нарушение прав и законных интересов заявителя, в связи с чем у Комиссии отсутствуют основания рассмотрения довода заявителя о неправомерном запросе документов у ООО «Импульс».

Комиссией установлено, что заказчик в процессе запроса разъяснений и/или дополнений положений заявки участника (далее также – запрос дополнительных сведений) истребовал у ООО «ТД Техноком» ряд документов.

В частности, участнику закупки следовало:

оформить письмо о подаче оферты в соответствии с пунктом 6 инструкции по заполнению формы 14 (п. 9.3.1 документации);

оформить декларацию о соответствии участника в соответствии с требованиями пунктов 3.3.5, 9.2.7 документации (форма 13) и инструкцией по ее заполнению;

оформить согласие с предлагаемыми условиями договора (форма 12) в соответствии с инструкцией по заполнению (пункт 2 и пункт 6).

Данные документы предоставляются участником закупки в рамках второй части заявки на участие в закупке в соответствии с подпунктами «и», «к» пункта 3.2.2 документации (документы по форме 12, 13), а также в рамках ценового предложения заявки в соответствии с подпунктом «а» пункта 3.2.3 документации (документ по форме 14).

ПАО «ТГК-2» в дополнительных письменных пояснениях
(вх. № 10346 от 14.10.2021) указало, что письмо о подаче оферты (форма 14), декларация о соответствии участника закупки установленным требованиям (форма 13) и согласие с предлагаемыми условиями договора (форма 12) запрашивались у ООО «ТД Техноком» на основании пункта 4.12.1.2 документации.

Согласно указанному пункту документации организатор вправе направить в адрес участника запрос разъяснений и/или дополнения положений его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки, в случае, если в заявке имеются разночтения или положения, допускающие неоднозначное толкование, не позволяющие определить соответствие заявки или участника требованиям документации о закупке или осуществить оценку и сопоставление заявок.

Заказчик отметил, что в соответствии с пунктом 3.3.5 документации документы, включаемые участником закупки в заявку, должны быть оформлены в соответствии с формами и инструкциями к их заполнению, приведенными в Разделе 9 «Образцы основных форм документов, включаемых в заявку на участие в закупке» (далее – раздел 9).

Согласно пункту 6 инструкции по заполнению формы 14, а также пункту 6 инструкции по заполнению формы 12, в данных документах необходимо указывать номера и названия каждого лота.

Заказчик отметил, что в заявке ООО «СПЕЦЭНЕРГО» в письме о подаче оферты (форма 14) отсутствовало название лота, а в согласии с предлагаемыми условиями договора (форма 12) отсутствовали номер и название лота.

Также Комиссией установлено, что в первоначальном варианте декларации о соответствии участника закупки установленным требованиям (далее – декларация) отсутствовали сведения, предусмотренные формой 13, а именно: информация, подтверждающая достоверность сведений, указанных в ЕГРЮЛ, а также информация, подтверждающая отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов.

Следовательно, по мнению заказчика, запросы в соответствии с пунктом 4.12.1.2 были направлены для устранения настоящих разночтений.

Комиссия полагает, что по смыслу пункта 4.12.1.2 запрос дополнительных сведений осуществляется для исключения противоречий в сведениях, указанных в рассматриваемых документах. То есть предметом запроса является информация, которая изначально присутствует в заявке, но по каким-либо причинам не позволяет заказчику однозначно установить, соответствует ли данная информация, а следовательно, и заявка, требованиям документации.

Действия заказчика в рамках запроса участнику закупки ООО «ТД Техноком» фактически направлены не на уточнение сведений, представленных в документах, предусмотренных формами 12, 13, 14 раздела 9 документации, а на получение новых вариантов ранее предъявленных документов.

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

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии у заказчика права направлять запросы ООО «ТД Техноком» для получения соответствующих документации итоговых вариантов рассматриваемых документов, предусмотренных разделом 9, что свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 4.12.1 документации, подпункта «д» пункта 12.7.4 положения, пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Также представитель заказчика на заседании Комиссии 14.10.2021 обратил внимание на тот факт, что пункт 3.3.9 документации предусматривает право, а не обязанность ПАО «ТГК-2», отклонить заявку участника в случае выявления несоответствий заявки требованиям пункта 3.3.5 документации, согласно которым заявки участников должны быть оформлены в соответствии с формами и инструкциями к их заполнению, приведенными в разделе 9 документации.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 4.9.6 по результатам рассмотрения вторых частей заявок закупочная комиссия отклоняет заявку в случае ее несоответствия по составу, содержанию и правильности оформления требованиям документации о закупке по существу, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов.

По мнению заказчика, в данном случае заявка соответствует требованиям документации по существу, следовательно, основания для отклонения заявки ООО «ТД Техноком» в связи с неуказанием названия лота в письме о подаче оферты (форма 14), номера и названия лота в согласии с предлагаемыми условиями договора (форма 12), а также отдельной информации в декларации (форма 13), отсутствовали вследствие незначительности несоответствия заявки требованиям документации.

Комиссия относится критически к данной позиции на основании следующего.

Согласно пункту 1.1.5 документации формы документов, которые необходимо подготовить и предоставить в составе заявки участника, приведены в разделе 9.

Формы 12, 13, 14, представленные в разделе 9, являются неотъемлемой частью документации.

Пункт 3.3.5 прямо предусматривает обязанность участника закупки оформить заявку в соответствии данными формами, а также инструкциями к их заполнению.

Предоставление документов, отличных по содержанию и оформлению от рассматриваемых форм, а именно неуказание названия лота в письме о подаче оферты (форма 14), номера и названия лота в согласии с предлагаемыми условиями договора (форма 12), а также отсутствие в декларации сведений, предоставляемых в соответствии с формой 13, по мнению Комиссии, свидетельствует о несоответствии содержания заявки требованиям документации по существу.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПЕЦЭНЕРГО» (вх. № 10031 от 05.10.2021) на действия (бездействие) заказчика - ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151), при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту № 1 на право заключения договора на оказание услуг по перевозке мазута в п. Савинский для нужд ПАО «ТГК-2» (Извещение – 32110590067) обоснованной.

2. Признать ПАО «ТГК-2» нарушившим пункт 4.12.1 документации, подпункт «д» пункта 12.7.4 положения, пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать ПАО «ТГК-2» предписание об отмене протокола рассмотрения вторых частей, ценовых предложений заявок участников и подведения итогов по закупке от 27.09.2021 от № 000165-0001/Р-2021/3 и о повторном рассмотрении заявки ООО «ТД Техноком» с учетом изложенных в настоящем решении нарушений.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия. Рассмотреть заявки с учетом изложенных

Председатель Комиссии Т. В. Потемкина

Члены Комиссии С. А. Шарутина

А. О. Артамонов