РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-1271/2020

09июля 2020 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

….

рассмотрев жалобуОбщества с ограниченной ответственностью «Интеллектуальные энергетические технологии» (далее - ООО «Инэнерготех») на действия заказчика Акционерного общества «Ремонтэнергомонтаж и сервис» (далее – АО «РЭМИС») при проведении конкурентных переговоров на выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (извещение № 32009196073на сайте https://zakupki.gov.ru),

….

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «Инэнерготех» на действия заказчика АО «РЭМИС» при проведении конкурентных переговоров на выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (извещение № 32009196073на сайте https://zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщил следующее.

1. 17.06.2020 года опубликован Протокол 1, согласно которому допущено к участию в процедуре два участника (заявки № 1 (ООО «Инэнерготех») и № 4 (АО «Новосибирскэнергосбыт»)), отклонено три заявки (заявки № 2 (ООО «ПАРТНЕР-ТТ»), № 3 (ООО «БРИЗ») и № 5 (ООО «Сибэнергодиагностика»)). При этом по всем трем заявкам основания отклонения указано - «на основании п. 7.4. (п.4.13) извещения».

Далее в 8.00 час. начался прием предложений по дополнительным ценовым предложениям (переторжка).

В 15.00 час. прием дополнительных ценовых предложений был отменен (по телефону Заказчик пояснил, что пересматривают протокол допуска участников и скорее всего добавится новый участник).

2. Впоследствии только 19.06.2020 года опубликован Протокол 2, согласно которому допущено к участию в процедуре уже 3 участника (заявки 1 (ООО «Инэнерготех»), 2 (ООО «ПАРТНЕР-ТТ») и 4 (АО «Новосибирскэнергосбыт»).

Назначен прием дополнительных ценовых предложений (переторжка), по итогу которого (по заверению Заказчика) должны были подвести итоги.

В соответствии с пунктом 13 статьи 3.2 Федерального закона № 223-ФЗ в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки) составляется Протокол.

В силу пункта 9 статьи 3.3 Федерального закона № 223-ФЗ, при осуществлении конкурентной закупки в электронной форме проведение переговоров заказчика с оператором электронной площадки и оператора электронной площадки с участником конкурентной закупки в электронной форме не допускается в случае, если в результате этих переговоров создаются преимущественные условия для участия в конкурентной закупке в электронной форме и (или) условия для разглашения конфиденциальной информации.

Однако в рассматриваемом конкурсе этап отбора участников был закрыт Протоколом от 17.06.2020 года. Вынесение дополнительных Протоколов не предусмотрено Федеральным законом и конкурсной документацией. Помимо указанного, у Заказчика отсутствовало право пересмотра результата этапа после его завершения.

Более того, в силу вышеприведенных норм переговоры между Заказчиком и оператором электронной площадки не допускаются. Вместо этого Заказчик продиктовал свои условия и осуществил допуск участника, по которому ранее уже было принято решение о недопуске по причиненесоответствия требованиям закупочной документации согласно пункту 7.1 (пункту 4.13) извещения о проведении конкурентных переговоров.

3. 23.06.2020 года опубликован Протокол 3, по итогу которого лучшее ценовое предложение было у заявки №1 (ООО «Инэнерготех»), но заказчик решил провести новую переторжку (уже в 3-й раз).

25.06.2020 года опубликован Протокол 4 и протокол подведения итогов, согласно которому лучшее предложение у заявки 2 (ООО «Партнер-ТТ»), т.е. тот участник, который добавлен к лицам, допущенным к участию Протоколом № 2 от 19.06.2020 года. При этом разница относительно нового предложения ООО «Инэнерготех» 443 000 руб. без НДС или 1,59%.

В конкурсной документации не содержится сведений о проведении нескольких переторжек. В свою очередь этап переторжки в конкурсной документации приведен как ранжирование, где после определения лучшего предложения выносится Протокол, т.е. один протокол. В данном случае завершение этапа по определению лучшей цены окончено Протоколом от 23.06.2020 года, при этом конкурсная документация не предусматривает дополнительные переторжки.

Так, дословно в конкурсной документации приведено:

«2.9.1 Комиссия на своем заседании определяет лучшее предложение по результатам проведения конкурентных переговоров, которое заняло первое место при ранжировании предложений по степени предпочтительности для Заказчика.

2.9.2 Решение закупочной комиссии по определению лучшего предложения по результатам проведения конкурентных переговоров оформляется протоколом заседания комиссии. Публикуется на сайтах www.roseltorg.ru и www.zakupki.gov.ru».

Более того, часть 5 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ предусматривает,

что при включении в конкурс в электронной форме этапов, указанных в части 4 настоящей статьи, должны соблюдаться следующие правила:

1) последовательность проведения этапов такого конкурса должна соответствовать очередности их перечисления в части 4 настоящей статьи. Каждый этап конкурса в электронной форме может быть включен в него однократно.

2) не допускается одновременное включение в конкурс в электронной форме этапов, предусмотренных пунктами 1 и 2 части 4 настоящей статьи.

3) в извещении о проведении конкурса в электронной форме должны быть установлены сроки проведения каждого этапа такого конкурса.

4) по результатам каждого этапа конкурса в электронной форме составляется отдельный протокол. По окончании последнего этапа конкурса в электронной форме, по итогам которого определяется победитель, составляется итоговый протокол.

5) если конкурс в электронной форме включает в себя этапы, предусмотренные пунктом 1 или 2 части 4 настоящей статьи, заказчик указывает в протоколах, составляемых по результатам данных этапов, в том числе информацию о принятом им решении о необходимости уточнения функциональных характеристик (потребительских свойств) закупаемых товаров, качества работ, услуг, иных условий исполнения договора либо об отсутствии необходимости такого уточнения.

6) обсуждение с участниками конкурса в электронной форме содержащихся в их заявках предложений о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товаров, качестве работ, услуг и об иных условиях исполнения договора, предусмотренное пунктом 2 части 4 настоящей статьи, должно осуществляться с участниками конкурса в электронной форме, соответствующими требованиям, указанным в извещении о проведении конкурса в электронной форме и документации о конкурентной закупке. При этом должны быть обеспечены равный доступ всех участников конкурса в электронной форме, соответствующих указанным требованиям, к участию в этом обсуждении и соблюдение заказчиком положений Федерального закона от 29.07.2004 года № 98-ФЗ «О коммерческой тайне».

8) участник конкурса в электронной форме подает одно окончательное предложение в отношении каждого предмета конкурса в электронной форме (лота) в любое время с момента размещения заказчиком в единой информационной системе уточненных извещения о проведении конкурса в электронной форме и документации о конкурентной закупке до предусмотренных такими извещением и документацией о конкурентной закупке даты и времени окончания срока подачи окончательных предложений. Положением о закупке может быть предусмотрена подача окончательного предложения с одновременной подачей нового ценового предложения.

10) если конкурс в электронной форме включает этап, предусмотренный пунктом 5 части 4 настоящей статьи:

а)участники конкурса в электронной форме должны быть проинформированы о наименьшем ценовом предложении из всех ценовых предложений, поданных участниками такого конкурса;

б)участники конкурса в электронной форме подают одно дополнительное цеповое предложение, которое должно быть ниже ценового предложения, ранее поданного ими одновременно с заявкой на участие в конкурсе в электронной форме либо одновременно с окончательным предложением;

в)если участник конкурса в электронной форме не меняет свое ценовое предложение, он вправе не подавать дополнительное ценовое предложение. При этом ранее поданное им ценовое предложение рассматривается при составлении итогового протокола.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством и конкурсной документацией по каждому этапу должен быть вынесен только один Протокол.

Однако, в нарушение Федерального закона № 223-ФЗ и конкурсной документации Заказчик:

- оформил дополнительный Протокол от 19.06.2020 года на этапе по отбору заявителей и добавил ранее недопущенного участника № 2 (ООО «ПАРТНЕР-ТТ»);

- при определении улучшенного ценового предложения провел две переторжки и признал Протокол от 25.06.2020 года итоговым. При этом, конкурсная документация Заказчика не изменяла порядок проведения переторжки, установленный Федеральным законом № 223-ФЗ (в части подачи улучшенного ценового предложений по одной переторжке), тем самым оснований для назначения повторной, дополнительной переторжки не имелось.

Кроме того, в Итоговом протоколе не содержится данных о времени и дате направления ценовых предложений участниками конкурса. Указанное не позволяет определить анонимно ли (заочно) произведена подача ценовых предложений (т.е. по протоколу невозможно определить время поступления новых предложений), прослеживается явная заинтересованность Заказчика в выигрыше участника № 2 - ООО «ПАРТНЕР-ТТ», который изначально не был допущен к участию в конкурсе.

АО «РЭМИС» в своих возражениях сообщило следующее.

АО «РЭМиС» не согласно с доводами, изложенными в жалобе ООО «Инэнерготех» (далее – жалоба).

АО «РЭМиС» действовало исключительно в рамках действующего законодательства и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС».

АО «РЭМиС» не совершало действий, нарушающих норм части 9 статьи 3.3, части 5 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

АО «РЭМиС» не согласно с доводами жалобы по следующим основаниям:

1. Проведенная процедура (конкурентные переговоры) является неконкурентной

закупкой.

Проведение закупочной процедуры, указанной в жалобе, было обусловлено потребностью АО «РЭМиС» в выполнении проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных.

Необходимо учесть существенное обстоятельство, что АО «РЭМиС» проводило неконкурентную закупку – конкурентные переговоры в электронной форме.

Частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, и должно содержать требования к закупке, в том числе, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно статье 7.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС», утвержденного протоколом № 1 Совета директоров АО «РЭМиС» от 30.07.2018 года (далее – Положение), одним из способов неконкурентных закупок предусмотрены конкурентные переговоры (пункт 7.1.2.2).

Согласно пункту 7.1.2.2 Положения конкурентные переговоры – форма закупки, по итогам которой проводится выбор одного или нескольких лучших предложений из числа поданных участниками закупки заявок (с учетом проведенных с подавшими заявки участниками переговоров по улучшению возможных условий договора поставки товара, выполнения работ, оказания услуг в интересах заказчика), в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке. Срок процедуры с даты размещения извещения до окончания подачи заявок на участие не менее 5 рабочих дней.

Порядок проведения конкурентных переговоров регламентирован статьей 7.11 Положения.

АО «РЭМиС» в соответствии с пунктом 7.11.1.2 Положения применяет способ закупки конкурентные переговоры в случае закупки технологически сложного оборудования, выполнения технологически сложных работ, единовременная стоимость закупки которых превышает порог лимита в соответствии с пунктом

7.12.1.

Выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных являются технологически сложными работами.

Лимит, установленный в пункте 7.12.1 Положения, не превышает сто тысяч рублей с НДС.

Согласно пункту 2.5 Извещения о проведении конкурентных переговоров на выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (входит в документацию о торгах, далее – извещение) начальная (максимальная) цена лота (руб. без НДС) составляет 27 854 918,33 рублей.

Таким образом, АО «РЭМиС» соблюдены требования Положения в части выбора закупочной процедуры – конкурентные переговоры.

2. Требования и ограничения, установленные Законом № 223-ФЗ при проведении конкурентных закупок, к рассматриваемой процедуре не применяются.

Податель жалобы заблуждается относительно нарушения заказчиком норм части 9 статьи 3.3, части 5 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Указанные нормы права регулируют вопросы проведения конкурентной закупки в электронной форме.

Рассматриваемая процедура относится согласно Положению к неконкурентным закупкам.

Ссылки заявителя на несоблюдение обществом указанных норм Закона № 223-ФЗ не обоснованы и не относимы к рассматриваемой ситуации.

3. АО «РЭМиС» правомерно допустило к участию в процедуре ООО «ПАРТНЕР-ТТ» и имело право провести для выявления победителя несколько переторжек.

Согласно пункту 2.6.2закупочной документации для проведения конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (далее – закупочная документация) (входит в документацию о торгах, копия в ее составе прилагается) в рамках отбора Комиссия проверяет:

a)правильность оформления Предложений и их соответствие требованиям настоящей Документации по конкурентным переговорам по существу;

b)соответствие Участников требованиям настоящей Документации по конкурентным переговорам;

c)соответствие коммерческого и технического предложения требованиям настоящей Документации по конкурентным переговорам.

В ходе проведения переторжки от 17.06.2020 года заказчиком был выявлен недопуск заявки участника ООО «ПАРТНЕР-ТТ» к дальнейшему проведению

процедуры.

Руководствуясь принципом равноправияи на основании пункта 2.6.3 закупочной документации, заказчиком направлен запрос дополнительных документов.

Согласно пункту 2.6.3 закупочной документации в рамках отбора Комиссия может запросить Участников разъяснения или дополнения их Предложений, в том числе представления отсутствующих документов. При этом, Комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть Предложения.

В ответ на дозапрос ООО «ПАРТНЕР-ТТ» представило подтверждающие документы, в связи с чем было пересмотрено решение о соответствии ООО «ПАРТНЕР-ТТ» квалификационным требованиям к участникам и оно было допущено к участию в переторжке.

АО «РЭМиС» действовало при проведении закупки с целью получения наиболее выгодного конкурентного предложения.

Согласно пункту 2.7.2 закупочной документации переговоры с каждым из участников могут проводиться несколько раз (в несколько раундов) как последовательно, так и после переговоров с другими участниками. Переговоры проводятся с применением функционала ЭТП путем дозапросов.

В связи с тем, что функционалом сайта электронной площадки ЕЭТП www.roseltorg.ru не предусмотрено проведение переговоров, выбор лучшего предложения производился с помощью имеющихся возможностей площадки, то есть посредством проведения переторжек.

Проведение нескольких переторжек также обусловлено получением максимально выгодного ценового предложения среди всех допущенных к участию заявок.

Согласно пункту 7.11.9 Положения победителем закупки способом конкурентные переговоры признается Участник закупки, который дал наиболее привлекательное для Заказчика предложение в соответствии с Методикой оценки, изложенной в документации о закупке.

Таким образом, неправомерность допуска АО «РЭМиС» ООО «ПАРТНЕР-ТТ» и проведения двух переторжек по процедуре, обосновываемые заявителем нарушением АО «РЭМиС» норм Закона № 223-ФЗ, не подтверждена. В действиях АО «РЭМиС» отсутствуют нарушения норм части 9 статьи 3.3, части 5 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ. Иных доводов в подтверждение своей позиции заявитель не приводит.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

29.05.2020 года АО «РЭМИС» опубликовало извещение № 32009196073 на сайте https://zakupki.gov.ru о проведении конкурентных переговоров на выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных.

АО «РЭМИС»в своей закупочной деятельности руководствуется Федеральнымзаконом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, и должно 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 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

В соответствии с частью 3.2 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Частью 7.1.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС» предусмотрены способы неконкурентных закупок, в том числе, в форме конкурентных переговоров (пункт 7.1.2.2).

Пунктом 7.1.2.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС» конкурентные переговоры определены как форма закупки, по итогам которой проводится выбор одного или нескольких лучших предложений из числа поданных участниками закупки заявок (с учетом проведенных с подавшими заявки участниками переговоров по улучшению возможных условий договора поставки товара, выполнения работ, оказания услуг в интересах заказчика), в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке. Срок процедуры с даты размещения извещения до окончания подачи заявок на участие не менее 5 рабочих дней.

Статья 7.11 Положенияо закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС» регламентирует порядок проведения конкурентных переговоров.

Выбор закупочной процедуры обусловлен необходимостью выполнения технологически сложных работ (пункт 7.11.1.2Положенияо закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС»).

17.06.2020 года АО «РЭМиС» был выявлен недопускзаявки участника ООО «ПАРТНЕР-ТТ» к дальнейшему проведению процедуры на основании пункта 2.6.3 закупочной документации, заказчиком направлен запрос дополнительных

документов.

После рассмотрения представленных ООО «ПАРТНЕР-ТТ» документов решение о соответствии ООО «ПАРТНЕР-ТТ» квалификационным требованиям к участникамбыло пересмотрено, ООО «ПАРТНЕР-ТТ»было допущено к участию в переторжке.

В соответствии с пунктом 2.7.2 закупочной документации переговоры с каждым из участников могут проводиться несколько раз (в несколько раундов) как последовательно, так и после переговоров с другими участниками. Переговоры проводятся с применением функционала ЭТП путем дозапросов.

В связи с тем, что функционалом сайта электронной площадки ЕЭТП www.roseltorg.ru не предусмотрено проведение переговоров, выбор лучшего предложения производился с помощью имеющихся возможностей площадки, то есть посредством проведения переторжек.Проведение нескольких переторжек обусловлено получением максимально выгодного ценового предложения среди всех допущенных к участию заявок.

Согласно пункту 7.11.9 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЭМиС»победителем закупки способом конкурентные переговоры признается Участник закупки, который дал наиболее привлекательное для Заказчика предложение в соответствии с Методикой оценки, изложенной в документации о закупке.

Таким образом, доводы заявителя не нашли подтверждения.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобуООО «Инэнерготех» на действия заказчика АО «РЭМИС» при проведении конкурентных переговоров на выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по автоматизации системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (извещение № 32009196073на сайте https://zakupki.gov.ru) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.