

АК «АЛРОСА» (ПАО)

678170, г.Мирный, ул.Ленина д.6

ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС»

454010, г.Челябинск, ул.Енисейская, 42

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 02-116/18.1-16

г. Якутск

резолютивная часть оглашена «03» августа 2016 г.

изготовлено в полном объеме «04» августа 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», в составе:

Ярыгиной О.А. – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии,

Мандаровой А.Е. – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля УФАС по РС (Я), члена Комиссии;

Прокопьевой Е.М. – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля УФАС по РС (Я), члена Комиссии.

При участии:

От заявителя - ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС», надлежащим образом извещен, не явился,

От ответчика – АК «АЛРОСА» (ПАО), представитель по доверенности:

- доверенность №350 от 24.09.2015 г. <...>

рассмотрев жалобу ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» (вх. №5420э от 19 июля 2016 г.) на действия Заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме с предметом закупки «Поставка бульдозерной (тракторной техники) для АК «АЛРОСА» (ПАО)» (Извещение [№31603446866 от 22.03.2016](#) на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель полагает, что АК «АЛРОСА» (ПАО) допущены следующие нарушения процедуры проведения запроса предложений.

В ходе проведения закупки Заказчиком неоднократно принимались решения об объявлении переторжек и продлении срока рассмотрения заявок и подведения итогов:

1. Протоколом от 27.05.2016 г. заседания №61.3 принято решение о проведении переторжки,

2. Протоколом от 07.06.2016 г. заседания №66.1 принято решение о проведении 2-го этапа переторжки,

3. Протоколом от 09.06.2016 г. заседания №68.1 принято решение о проведении 3-го этапа переторжки,

4. Протоколом от 09.06.2016 г. заседания №73.6 принято решение о внесении изменений в извещение о закупке в части срока рассмотрения заявок (продлен до 30.06.2016 г.) и срока подведения итогов (продлен до 01.08.2016 г.),
5. Протоколом от 16.06.2016 г. заседания №71.1 принято решение о проведении 4-го этапа переторжки,
6. Протоколом от 29.06.2016 г. заседания №84.6 принято решение о внесении изменений в извещение о закупке в части срока рассмотрения заявок (продлен до 16.08.2016 г.) и срока подведения итогов (продлен до 20.09.2016 г.),
7. Протоколом от 29.06.2016 г. заседания №84.6 принято решение об отмене протоколов о проведении 3-го и 4-го этапов переторжки,
7. Протоколом от 30.06.2016 г. заседания №76.5 принято решение о проведении 3-го этапа переторжки,
8. Протоколом от 07.07.2016 г. заседания №80.5 принято решение о проведении 4-го этапа переторжки.

ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» считает, что большое количество переторжек и постоянный перенос сроков рассмотрения заявок и подведения итогов закупки влекут нарушение баланса интересов заказчика и участников, поскольку формирование предложений при их подаче происходило, исходя из экономических условий и прогнозов на предполагавшийся период проведения закупки. Соответственно, при переносе сроков подведения итогов более чем на 2 месяца (с 11.07.2016 г. на 20.09.2016 г.) участники закупки оказываются в ситуации, когда сформированные и поданные заявки могут быть экономически необоснованными к дате подведения итогов, которая изначально должна была наступить намного раньше. Следует учитывать и транспортную особенность региона поставки, в условиях которой закрытие переправы через р. Лена (закрытие переправы после переноса сроков проведения закупки попадает на период поставки) крайне негативно влияет на возможность надлежащего исполнения условий договора поставщиком при том, что изначально закрытие переправы не должно было влиять на поставку.

В соответствии с п.29.3.1 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) условия договора, по которым возможно проведение переторжки, указываются в приглашении к переторжке. Во всех приглашениях (п.9) указывалось на единственное условие, по которому проводились переторжки – это снижение стоимости оборудования. При этом Положением о закупках не предусмотрено раскрытие конкретных стоимостных показателей товара, заявленных участниками закупки. Раскрытие информации о ценовом предложении ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» (принадлежность ценового предложения прослеживается по общей сумме заявки, раскрытой на портале закупок www.zakupki.gov.ru) по всем позициям позволяет другим участникам сформировать свое предложение не с оглядкой на рыночные условия, а исключительно подстраиваясь под наименьшее предложение другого участника.

После принятия решения от 07.07.2016 г. о проведении 4-го этапа переторжки дальнейшее проведение закупки было остановлено, хотя во всех предложениях ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» указывало, что готово и дальше снижать цену. По

мнению заявителя, это не позволяет сделать вывод о том, что целью закупки является именно наибольшая эффективность и финансовая обоснованность закупки.

Заявитель считает, что Заказчиком без каких-либо оснований было принято решение от 29.06.2016 г. об отмене протоколов о проведении 3-го и 4-го этапов переторжки. Положением о закупках Заказчика не предусмотрена процедура отмены протоколов о проведении переторжек. К тому же конкретные причины отмены заказчиком не раскрыты, т.к. в протоколе от 29.06.2016 г. указано лишь на «некорректность» проведения процедур 3-го и 4-го этапа переторжек.

27 июля 2016г. АК «АЛРОСА» (ПАО) (вх.№5687) представил возражение на жалобу ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС», суть которого состоит в следующем.

1) В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целью регулирования Закона в том числе является эффективное использование денежных средств заказчиков.

В силу п.24 Положения о закупках переторжка - добровольное снижение участниками закупки цен заявок на участие в закупке. Переторжка может быть объявлена после окончания срока подачи заявок (предложений) при проведении закупочной процедуры в случаях, когда, по мнению закупочного органа, указанные в заявках цены могут быть улучшены.

Согласно п.29.7 Положения о закупках на усмотрение закупочного органа переторжка может проводиться в несколько туров, при этом каждый участник закупочной процедуры на очередном туре переторжки имеет право после ознакомления с предложениями других участников предыдущего тура переторжки подать новое предложение с ещё меньшей ценой, при этом повышение ранее предложенной цены не допускается.

Новые туры переторжки проводятся до тех пор, пока все участники не объявят о том, что заявили окончательную цену и далее уменьшать ее не будут, либо в течение установленного в документации о закупке либо в решении закупочного органа о проведении переторжки времени не поступит ни одного нового ценового предложения.

Необходимо отметить, что проведение новых этапов (туров) переторжки в рамках данной закупочной процедуры производилось в связи с высокой стоимостью приобретаемой продукции, которая была заявлена участниками процедуры. Основной целью объявления переторжек является необходимость наиболее эффективного расходования денежных средств заказчика (компания, с государственным участием).

Касаясь довода о нарушении прав участника закупки в связи с изменением экономической ситуации вследствие длительности процедуры закупки отмечают, что согласно заявке (коммерческого предложения) ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» от 08.04.2016 г. №178 срок ее действия определен до 16.09.2016 г.

Таким образом, принимая решение об участии в закупочной процедуре, Заявитель добровольно принял на себя и оценил все возможные риски, связанные с поставкой продукции (в т.ч. по срокам и условиям поставки), в случае признания

его победителем закупки.

Ссылка Заявителя на транспортную особенность региона поставки, которая может негативно влиять на возможность надлежащего исполнения условий договора, полностью не обоснована. Согласно п.1.16 Документации место поставки товара: Иркутская обл., г.Усть-Кут, Усть-Кутское отделение УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО), в связи с чем закрытие переправы через р.Лена не может влиять на доставку товара к месту поставки.

2) По итогам 2-ой процедуры переторжки членами Тендерной комиссии УМТСК АК «АЛРОСА» (ПАО) принято решение разбить закупку на лоты. На основании пункта 8.2.9 Документации, который разрешает разбить закупку на лоты (подлоты) и произвести лотовую/подотовую закупку в соответствии с требованиями ст.14 Положения о закупках.

В связи с существенным завышением цены на продукцию относительно рынка по позициям №4 (бульдозер (тяговый класс-15)) и №5 (бульдозер с полусферическим отвалом и рыхлителем) решено провести третий этап заочной процедуры переторжки.

При проведении указанного этапа в связи с техническими ограничениями ЭТП АК «АЛРОСА» (ПАО) (SAP SRM), на которой не предусмотрено возможности объявлять переторжку по выбранным позициям (подтверждается ответом на запрос СЗ01-1601-1601-02/1487 от 25.07.2016 г.), участникам закупки были открыты все позиции, в то время, как в приглашении на переторжку указаны 2 позиции.

ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» предложил снижение цены по всем шести позициям, остальные участники закупки предложили снижение цены по 2 позициям, согласно приглашению на переторжку.

В связи с тем, что участники закупки были поставлены в неравные условия, члены Тендерной комиссии приняли решение об отмене 3-ей и 4-ой процедур переторжки. Следующая переторжка объявлена по всем 6 позициям.

Также ответчик отмечает, что ни Закон о закупках, ни Положение о закупках не содержат запрета на отмену протоколов заседаний.

Действия организатора закупки были направлены на восстановление возможности принять участие на равных условиях в процедуре переторжки всем участникам закупочной процедуры.

Раскрытие информации о ценовом предложении заявителя не имело место быть. Организатор закупки указывает в Приглашении на переторжку желаемые цены без публикации цены конкретного участника закупки. Кроме того, данная информация не является конфиденциальной и не относится к коммерческой тайне.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы назначено на 27 июля 2016 г. в 11 час. 30 мин.

27 июля 2016 г. в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств Управлением ФАС по Республике Саха (Якутия) рассмотрение жалобы отложено на 03 августа 2016 г. в 10:00

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив и рассмотрев имеющиеся в материалах дела документы и сведения, пришла к следующим выводам.

22 марта 2016 г. АК «АЛРОСА» (ПАО) на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru размещено извещение №31603446866 о проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме с предметом закупки «Поставка бульдозерной (тракторной техники) для АК «АЛРОСА» (ПАО)».

Начальная (максимальная) цена договора - 61 000 000,00 рублей с учетом НДС (18%). В случае если участник закупки применяет упрощенную систему налогообложения, то сумма договора такого участника не должна превышать вышеуказанную сумму начальной (максимальной) цены договора рассчитанную без НДС.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) 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.

АК «АЛРОСА» (ПАО) при осуществлении данной закупки руководствуется нормами Закона о закупках и принятым в соответствии с ним Положением о закупках АК «АЛРОСА» (ОАО), утвержденным Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ОАО) (протокол №А01/227 ПР НС от 24.03.2015), а также Документацией о закупке «Открытый конкурентный запрос коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку бульдозерной (тракторной техники) для АК «АЛРОСА» (ПАО). Осуществление закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства» (далее – Документация).

1) Порядок проведения процедуры переторжки организатором торгов и неторговых процедур регулируется статьей 29 Положения о закупках, также закреплен в п. 9.5 Документации.

Согласно ст. 29.1 Положения о закупках информация о возможности проведения переторжки должна быть предусмотрена в документации о закупке.

Пунктом 1.22 раздела I Информация о закупочной процедуре Документации предусмотрена возможность проведения переторжки.

В соответствии со ст. 29.3.1. Положения о закупках закупочный орган приглашает всех допущенных участников путем одновременного направления им приглашений к переторжке с указанием в таком приглашении формы, порядка проведения переторжки, сроков и порядка подачи предложений с новыми условиями.

Условия договора, по которым возможно проведение переторжки, должны быть

указаны в приглашении к переторжке.

Протокол закупочного органа, содержащий решение о намерении провести процедуру переторжки, с указанием формы, порядка проведения переторжки, сроков и порядка подачи предложений с новыми условиями, должен быть размещен в единой информационной системе в порядке и сроки установленные настоящим Положением.

В силу ст. 29.7. Положения о закупках на усмотрение закупочного органа переторжка может проводиться в несколько туров, при этом каждый участник закупочной процедуры на очередном туре переторжки имеет право после ознакомления с предложениями других участников предыдущего тура переторжки подать новое предложение с ещё меньшей ценой, при этом повышение ранее предложенной цены не допускается.

Новые туры переторжки проводятся до тех пор, пока все участники не объявят о том, что заявили окончательную цену и далее уменьшать ее не будут, либо в течение установленного в документации о закупке либо в решении закупочного органа о проведении переторжки времени не поступит ни одного нового ценового предложения.

Якутское УФАС России отмечает, что при проведении переторжки в несколько туров каждый участник закупочной процедуры на очередном туре переторжки ознакомливается с предложениями других участников предыдущего тура переторжки, на основании чего решает подать либо не подать новое предложение с ещё меньшей ценой не только на основе собственной оценки, но и на основании знания конкретных предложений конкурентов.

Согласно ч. 3 ст. 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о правомочности Заказчика при проведении рассматриваемой закупки осуществлять процедуру переторжки в несколько туров на основании ч. 3 ст. 3 Закона о закупках и в соответствии со ст.29.7 Положения о закупках.

При этом довод ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» о транспортной особенности региона поставки, в условиях которой закрытие переправы через р. Лена (закрытие переправы после переноса сроков проведения закупки попадает на период поставки) крайне негативно влияет на возможность надлежащего исполнения условий договора поставщиком, не соответствует действительности ввиду того, что местом поставки товара является Иркутская обл., г. Усть-Кут, Усть-Кутское отделение УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО), что не требует от поставщика осуществления переправы через р. Лена.

2) Относительно довода заявителя о необоснованной и неправомерной отмене организатором закупки протоколов 3-го и 4-го этапов процедуры переторжки (Протокол заседания Тендерной комиссии УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) №84.6 от 29.06.2016 г.) Якутское УФАС России сообщает следующее.

Как было пояснено ответчиком, при проведении третьего, затем четвертого этапа заочной процедуры переторжки на часть позиций (5-6), указанных в приглашении на переторжку, в связи с техническими ограничениями электронной торговой площадки участникам закупки были открыты все 6 позиций. Ввиду того, что несмотря на наличие условия в приглашении на переторжку о необходимости снижения участниками стоимости оборудования только по 2 позициям, заявитель ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» предложил снижение цены по всем 6 позициям, а остальные участники закупки предложили снижение цены по 2 позициям согласно приглашению. Тендерная комиссия в целях обеспечения реализации принципов равноправия, справедливости и отсутствия дискриминации обоснованно отменила протоколы 3-го и 4-го этапов процедуры переторжки и провела в дальнейшем переторжку по всем 6 позициям.

Комиссия УФАС по РС(Я) также принимает довод АК «АЛРОСА» (ПАО) об отсутствии запрета в федеральном законодательстве и Положении о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) на отмену протоколов заседаний закупочных комиссий.

Таким образом, отмена протоколов 3-ей и 4-ой процедур переторжки является обоснованной и не нарушающей порядок организации и проведения открытой конкурентной процедуры закупки.

Таким образом, жалоба ООО «ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» на действия Тендерной комиссии АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме с предметом закупки «Поставка бульдозерной (тракторной техники) для АК «АЛРОСА» (ПАО)» является необоснованной.

3) Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. 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.

Комиссия УФАС по РС(Я), рассмотрев Документацию АК «АЛРОСА» (ПАО), установила следующее.

Согласно пунктам 1.21, 1.24 раздела I Информация о закупочной процедуре Документации:

- рассмотрение поступивших коммерческих предложений (отборочная и оценочная стадия) и подведение итогов: в срок до 10.06.2016 г. до 17:30 (местное время),

- подведение итогов закупки: в срок до 11.07.2016 г. до 17:30 (местное время).

В соответствии с п.11 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки

Согласно п.11 ст. 24.4. Положения о закупках документация о закупке должна содержать место и дату рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Таким образом, антимонопольный орган приходит к выводу о нарушении организатором закупки п.11 ч.10 ст.4 Закона о закупках в части указания в Документации периода рассмотрения предложений участников закупки (в срок до 10.06.2016 г. до 17:30) и периода подведения итогов закупки (в срок до 11.07.2016 г. до 17:30), не соответствующего п.11 ст. 24.4. Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО), требующего установления даты рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь частями 1, 17, 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

РЕШИЛА:

- 1) Признать жалобу ООО ТД «АГРОСНАБСЕРВИС» на действия Тендерной комиссии АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме с предметом закупки «Поставка бульдозерной (тракторной техники) для АК «АЛРОСА» (ПАО)» необоснованной;
- 2) Признать АК «АЛРОСА» (ПАО) нарушившим пункт 11 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
- 3) Выдать предписание АК «АЛРОСА» (ПАО) о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

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

Председатель Комиссии

О.А. Ярыгина

Члены Комиссии:

А.Е. Мандарова

Е.М.Прокопьева