



Исх. №761 от 20.12.2019г.

*Жалоба на действия (бездействие)
организатора торгов, конкурсной
комиссии при заключении договора по
результатам торгов*

СПб УФАС России
№ 38935/19
от 20.12.2019



**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Санкт-Петербургу**

199004, Санкт-Петербург,
4-я линия Васильевского острова, д. 13, лит. А
Тел./Факс: (812) 313-04-40, (812) 313-04-15
E-mail: to78@fas.gov.ru

Копия:

ПАО «Ленэнерго»
196247, Санкт-Петербург, пл. Конституции, д. 1
Тел./Факс (812) 595-86-13
E-mail: office@lenenergo.ru

Заявитель: ООО «ДС-Инжиниринг»
197376, г. Санкт-Петербург, ул. Профессора Попова, д.
23, литер М, пом. 2-Н
Тел./Факс: (812) 610-02-28
E-mail: energo@dc-en.ru

ЖАЛОБА

**на действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии
при заключении договора по результатам торгов**

Номер закупки: 31908157218

Дата опубликования извещения: 31.07.2019

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке: <https://msp.roseltorg.ru>

Наименование закупки: Приобретение индикаторов неисправностей, датчиков контроля доступа в сетевое сооружение и системы сбора и передачи данных, 270 шт. (в части приобретения 20 шт.); Приобретение индикаторов неисправностей, датчиков контроля доступа в сетевое сооружение и системы сбора и передачи данных, 400 шт. (191874)

Заказчик: ПАО «Ленэнерго»

Место нахождения и почтовый адрес Заказчика: 196247, Санкт-Петербург, , пл. Конституции, д. 1

Контактное лицо Заказчика: Хозяинов Олег Константинович

Контактный телефон Заказчика: (812) 494-35-28

Адрес электронной почты Заказчика: Hozyainov.OK@nwenergo.com

Податель жалобы (Участник размещения заказа): ООО «ДС-Инжиниринг»

Место нахождения и почтовый адрес Участника: 197376, г. Санкт-Петербург, ул. Профессора Попова, д. 23, литер М, пом. 2-Н

Контактный телефон Участника: (812) 610-02-28

Адрес электронной почты Участника: energo@dc-en.ru

31.07.2019г. Заказчиком было опубликовано извещение о проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства «Лот №1 Приобретение индикаторов

неисправностей, датчиков контроля доступа в сетевое сооружение и системы сбора и передачи данных, 270 шт. (в части приобретения 20 шт.); Приобретение индикаторов неисправностей, датчиков контроля доступа в сетевое сооружение и системы сбора и передачи данных, 400 шт. (191874)». Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) 172 572 198,12 рублей с НДС (143 810 165,10 рублей без НДС).

Согласно извещению и Документации о закупке дата подведения итогов конкурса – 17.09.2019г., а срок поставки товара с 27.09.2019г. по 20.12.2019г., т.е. 84 календарных дня или 59 рабочих дней.

В своей конкурсной заявке ООО «ДС-Инжиниринг» сократило срок поставки на 37 календарных дней, указав следующий временной период поставки: с 27.09.2019г. по 13.11.2019г., что соответствует 47 календарным дням или 32 рабочих дня в данном периоде.

Учитывая, что проведение данного конкурса было **дважды приостановлено** Комиссией УФАС по Санкт-Петербургу (общим сроком на 56 календарных дней) в связи с нарушениями, допущенными закупочной комиссией ПАО «Ленэнерго» при рассмотрении заявок участников, Заказчику потребовалось время на исполнение Решения № 78/32475/19 Т02-585/19 от **03.10.2019г.**, а также Решения №78/37621/19 Т-02-691/19 от **18.11.2019г.** В результате Протокол по рассмотрению вторых частей заявок по конкурсу и Итоговый протокол по конкурсу были составлены и подписаны закупочной комиссией 05.12.2019г, а **опубликованы на электронной площадке 06.12.2019г в 18 час. 53 мин.** Копии Протоколов прилагаются.

Протоколом №ОК-19/212 РС-8 от 05.12.2019г. по подведению итогов по конкурсу Закупочная комиссия определила победителем ООО «ДС-Инжиниринг» и постановила заключить с победителем договор на следующих условиях:

- стоимость договора: 137 834 088,00 рублей с НДС;
- срок поставки: с даты заключения договора – 20.12.2019г.

Прошу обратить внимание, что согласно №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», дата заключения Договора не может быть ранее 10 дней с момента опубликования итогового протокола, т.е. в данном случае дата заключения Договора не может быть ранее 17.12.2019г. Именно в эту дату проект Договора был направлен со стороны ПАО «Ленэнерго» в ООО «ДС-Инжиниринг».

Таким образом, ПАО «Ленэнерго» предложило ООО «ДС-Инжиниринг» рассмотреть проект договора, изучить, согласовать, подписать и исполнить его, включая производство и поставку товара, в течение 3 (трех) рабочих дней до 20.12.2019г включительно.

В то же время, Протоколами №ОК-19/212 РС-7 от 05.12.2019г., №ОК-19/212 РС-8 от 05.12.2019г. Закупочная комиссия подтвердила соответствие ООО «ДС-Инжиниринг» требованиям Документации о закупке в части графика выполнения поставок со сроком поставки 27.09.2019г. – 13.11.2019г., что соответствует 47 календарным дням или 32 рабочим дням в данном периоде.

По итогам конкурса ООО «ДС-Инжиниринг», как участник закупки, признанный победителем конкурса, обязан заключить Договор и не имеет намерений уклониться от его заключения.

В связи с чем ООО «ДС-Инжиниринг»:

- 1) 12.12.2019г. направило в ПАО «Ленэнерго» письмо №749 «О проведении преддоговорных переговоров» (прилагается) с целью урегулирования сроков исполнения Договора в соответствии с заявкой участника (вх. ПАО «Ленэнерго» № ЛЭ/2000/276 от 12.12.2019г.) Отметим, что главой 8.1.8 Единого стандарта закупок ПАО «Россети» (Положение о закупках ПАО «Ленэнерго») предусмотрена возможность проведения преддоговорных переговоров для уточнения сроков исполнения обязательств по Договору в случае наличия предписаний органов государственной власти (Решений УФАС по Санкт-Петербургу по жалобам ООО «ДС-Инжиниринг» №№ Т02-585/19 от 30.09.2019г. и Т02-691/19 от 13.11.2019г. на действия (бездействие) ПАО «Ленэнерго» в связи с проведением закупки № 31908157218). **Однако от рассмотрения письма и проведения преддоговорных переговоров ПАО «Ленэнерго» уклонилось.**
- 2) 18.12.2019г. направило Протокол разногласий к Договору (прилагается) с изложением пунктов договора, касающихся сроков его исполнения, в своей редакции, учитывающей условия заявки ООО «ДС-Инжиниринг», с обоснованием своей позиции. Данный протокол разногласий был отклонен ПАО «Ленэнерго» без каких-либо объективных возражений, пояснений и указаний причин отказа со стороны Заказчика в нарушение положений пункта 28 статьи 3.4 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Подписанное



электронно-цифровой подписью Макарова А.Н., Уведомление об отказе в согласовании протокола разногласий поступило на ЕЭТП в личный кабинет ООО «ДС-Инжиниринг» на электронной площадке 20.12.2019 года в 12 час. 24 мин. , т.е. непосредственно в день, предлагаемый Заказчиком, как последний день исполнения обязательств по Договору. (уведомление прилагается). При этом на подписание Договора поставщику отводится срок в течение 3 (трех) рабочих дней, что уже выходит за рамки срока исполнения обязательств по предложенному Заказчиком Договору.

Таким образом, отклонив протокол разногласий, направленный ООО «ДС-Инжиниринг», ПАО «Ленэнерго» навязывает Заявителю невыгодные, заведомо невыполнимые и абсурдные условия договора, не соответствующие заявке ООО «ДС-Инжиниринг».

На основании части 1 статьи 2 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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).

Согласно п. 3 ст. 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу п. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 29 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства 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.

Дополнительно, в соответствии со статьей 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

На основании вышеуказанных положений, по мнению Заявителя, началом периода срока поставки является дата подписания договора, и соответственно течение данного периода должно совпадать по сроку с временным периодом поставки в календарных или рабочих днях, предложенным ООО «ДС-Инжиниринг» в своей заявке.

Таким образом, ПАО «Ленэнерго», навязывая Заявителю невыгодные, заведомо невыполнимые и абсурдные условия договора, не учитывает период поставки, предложенный ООО «ДС-Инжиниринг» в своей заявке, двукратную приостановку проведения конкурса контролирующими органами суммарно на 56 календарных дней, общий сдвиг сроков проведения этапов конкурса и подведения его итогов, а также положения ст. 191 ГК РФ.

По нашему мнению, данные факты свидетельствуют о намерениях ПАО «Ленэнерго» в случае подписания договора ООО «ДС-Инжиниринг», на предложенных Заказчиком условиях, извлечь необоснованную выгоду, воспользовавшись наложением штрафных санкций за просрочку поставки, а в случае отказа ООО «ДС-Инжиниринг» от его подписания, устранить ООО «ДС-Инжиниринг», как участника и конкурента по отношению к остальным участникам, предлагающего преимущественные условия поставки, с рынка поставок закупаемого оборудования, путем внесения ООО «ДС-Инжиниринг» в Реестр недобросовестных поставщиков, и заключения Договора с участником конкурса под № 2 ООО «Спецэнергокомплект».

Данные доводы основаны также на предыдущих двух незаконных отклонениях ООО «ДС-Инжиниринг» от участия в данном конкурсе, и на наличии двух Решений Комиссии УФАС по Санкт-Петербургу (№ 78/32475/19 Т02-585/19 от 03.10.2019г., №78/37621/19 Т-02-691/19 от 18.11.2019г.).

Указанные обстоятельства, по нашему мнению, подтверждают формальный характер проводимой закупки, и намерение Заказчика на заключение контракта с заранее predetermined исполнителем.

Предъявляя заведомо невыполнимые требования по сроку выполнения поставки к ООО «ДС-Инжиниринг» до 20.12.2019г., как к участнику закупки, Заказчик, являющийся профессиональным участником закупочной деятельности, не может не знать о том, что подобные действия повлекут к ограничению конкуренции и дискриминации ООО «ДС-Инжиниринг», как участника закупки.

Дополнительно отметим, что 06.12.2019г., в ходе размещения Протоколов Закупочной комиссии ПАО «Ленэнерго» по рассмотрению вторых частей заявок по конкурсу и по подведению итогов по конкурсу, на электронной площадке <https://msp.roseltorg.ru> Заказчиком также была перепубликована конкурсная документация, что повлекло изменение сроков окончания этапов конкурса в подразделе «Закупка» раздела «Просмотр информации о лоте (31908157218)» на первоначальные, где:

- Дата рассмотрения 2х частей заявок 25.09.2019г. (вместо 03.12.2019г.)
- Дата рассмотрения итогов 26.09.2019г. (вместо 04.12.2019г.).

О том, что до 06.12.2019г. значились иные даты, свидетельствует видеозапись информации на электронной площадке по закупке №31908157218, выполненная Заявителем 04.12.2019г. с помощью специализированного программного обеспечения «Независимый регистратор», предоставляемого ЕИС zakupki.gov.ru. (скрин-шот с данного видео-файла прилагаем).

По мнению Заявителя, данные действия Заказчика были направлены на попытку ввести в заблуждение контролирующие органы и вышестоящие органы, управляющие закупочной деятельностью в структуре ПАО «Россети», относительно фактических сроков проведения этапов конкурса и фактической даты публикации итогов конкурса – 06.12.2019г. и соответственно создать неверное впечатление о якобы допустимых сроках поставки, предлагаемых исполнителю. Указанными действиями ПАО «Ленэнерго» нарушило положения Единого стандарта закупок ПАО «Россети» (Положения о закупках ПАО «Ленэнерго») о сроках размещения конкурсной документации, а также условия подпунктов 1 и 2 пункта 1 статьи 3 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» об информационной открытости закупки, равноправии, справедливости, отсутствии дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Дополнительно, согласно части 1 статьи 5 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Считаем, что вышеуказанные факты можно рассматривать так же с точки зрения злоупотребления ПАО «Ленэнерго» своим доминирующим положением хозяйствующего субъекта, т.к. стороны находятся в неравном экономическом положении, а поставляемое оборудование является необходимым для безопасного функционирования объектов ПАО «Ленэнерго» при осуществлении своей деятельности на рынке естественной монополии.

Согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008г. №30, «исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц».

При складывающихся обстоятельствах для ООО «ДС-Инжиниринг» возможно наступление негативных последствий и ущемление интересов Заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

В соответствии с п. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Также не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

На основании изложенного, а также руководствуясь п. 1 и п.5 ст. 18.1 Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и п.10 ст. 3 Закона №223-ФЗ,

ПРОШУ:

1. Рассмотреть настоящую жалобу по существу.
2. Признать в действиях ПАО «Ленэнерго» при организации, проведении конкурса и заключении Договора по его итогам в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства «Лот №1 Приобретение индикаторов неисправностей, датчиков контроля доступа в сетевое сооружение и системы сбора и передачи данных, 270 шт. (в части приобретения 20 шт.); Приобретение индикаторов неисправностей, датчиков контроля доступа в сетевое сооружение и системы сбора и передачи данных, 400 шт. (191874)» нарушения пп. 1, 2 ч. 1 ст. 3 и п. 29 ст.3.4 Закона №223-ФЗ, которые выражаются в навязывании Заявителю при заключении договора невыгодных, заведомо невыполнимых и абсурдных условий в части срока поставки (до 20.12.2019г.), в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, и создании дискриминационных условий и необоснованных ограничений конкуренции.
3. В соответствии со ст. 23 частью 1 пункт 2 пп. и) Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать ПАО «Ленэнерго» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и устранении причин и условий, способствовавших возникновению нарушения, а именно: обязать ПАО «Ленэнерго» заключить договор по итогам сыгранного конкурса №31908157218 с ООО «ДС-Инжиниринг», как с участником, предложившим лучшие условия, права которого были неоднократно нарушены в ходе проведения конкурса, с учетом предложения Участника в части сроков поставки – с даты заключения договора по дате, равную окончанию временного периода в 47 календарных дней (в соответствии с конкурсной заявкой ООО «ДС-Инжиниринг»).
4. Обеспечить невозможность заключения договора с другим участником конкурса до рассмотрения настоящей жалобы по существу в порядке ст.18.1 пункт 19 , а в случае заключения договора по результатам закупки, в порядке ст. 23 часть 1 пункт 2 пп. и) Закона №135-ФЗ, признать его ничтожным на основании настоящего ходатайства.
5. В случае принятия решения о выдаче Заказчику предписания, указать срок его исполнения до 5 дней с учетом положений пункта части 15 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ.

Приложения:

- Итоговый протокол №ОК-19/212 РС-8 от 05.12.2019г. ;
- Протокол по рассмотрению вторых частей заявок №ОК-19/212 РС-7 от 05.12.2019г;
- Письмо №749 от 12.12.2019г. «О проведении преддоговорных переговоров» (вх. ПАО «Ленэнерго» № ЛЭ/2000/276 от 12.12.2019г.);
- Протокол разногласий к Договору от 17.12.2019г.
- Уведомление ПАО «Ленэнерго» об отклонении протокола разногласий (снимки экрана с ЭЭТП),
- Снимок экрана с ЭЭТП с датами проведения этапов конкурса.
- Решение единственного участника № 03/2016г. от 10.10.2016г.

Генеральный директор
Управляющей компании ООО «Альфа»



В.Д. Сергеев

