

5

**Рассматривающий
жалобу орган**

**Управление Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве**
адрес: 107078, город Москва, Мясницкий проезд,
дом 4, строение 1

**Заявитель
(участник торгов):**

ООО «Транспорт 21 век»
ОГРН 1097746630541
адрес: 111672, Россия, город Москва, улица
Салтыковская, дом 8
почтовый адрес: 111672, Россия, город Москва,
улица Салтыковская, дом 8/18 (офис 312)
тел./факс +7 (495) 660-02-42
адрес эл. почты - Info@tr21vek.ru

Заказчик

Московское УФАС
Рег.номер: 26099
Зарегистрирован: 26.08.2013



ОАО «ФСК ЕЭС»
ОГРН: 1024701893336
адрес: 117630, город Москва, улица Академика
Челомея, дом 5 А
почтовый адрес: 117630, город Москва, улица
Академика Челомея, дом 5 А
тел. 8-800-200-18-81
тел./факс +7 (495) 710-96-55
адрес эл. почты - info@fsk-ees.ru

Организатор конкурса

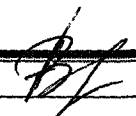
ОАО «ЭССК ЕЭС»
ОГРН 1027700035285
адрес: 109390, город Москва, улица Артюхиной,
дом 6, корпус 1
почтовый адрес: 119607, город Москва,
Мичуринский проспект, дом 49А
тел. +7 (495) 231-11-72
тел./факс +7 (495) 231-11-76
адрес эл. почты - info@essk.ru

Заявление

**о признании незаконным бездействия заказчика (организатора торгов)
при закупке товаров, работ, услуг, выразившегося в размещении
на официальном сайте информации
и в нарушении сроков размещения информации**

ООО «Транспорт 21 век» является участником закупки, проводившейся в виде конкурса на право заключения договора на оказание услуг по перевозке работников Заказчика от станций московского метрополитена к офисному зданию Заказчика.

Название закупки – «открытый одноэтапный конкурс без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на оказание услуг по перевозке работников к офисному зданию исполнительного аппарата ОАО «ФСК ЕЭС», расположенному по адресу: Москва, ул. Беловежская, д. 4».

 / Власенко А.А.

Заказчиком выступило ОАО «Федеральная сетевая компания Единой энергетической системы» (ОАО «ФСК ЕЭС»).

Организатором конкурса выступило ОАО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» (ОАО «ЭССК ЕЭС»), имеющее с Заказчиком соответствующий договор.

Информация о закупке размещена 05.07.2013 г. Организатором конкурса (далее – «Организатор») на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> за номером 31300417894.

При проведении торгов Организатором были допущены нижеперечисленные нарушения действующего законодательства Российской Федерации.

I.

Протоколы, составленные в ходе закупки, размещены с нарушением установленного срока:

1. Протокол заочного заседания конкурсной комиссии по подведению итогов и выбору победителя № 5/21440 от 14 августа 2013 года размещён на официальном сайте 20 августа 2013 года.

2. Протокол о результатах открытого конкурса № 6/21440 от 15 августа 2013 года размещён на официальном сайте 20 августа 2013 года.

Даты размещения протоколов подтверждается снимками страниц официального сайта (Приложение № 1).

Указанное обстоятельство является нарушением ч. 12 ст. 4 Федерального закона РФ от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - законом срок размещения определён не позднее трёх дней со дня подписания протоколов.

Кроме того, Организатор нарушил документ Заказчика, регламентирующий порядок закупочной деятельности последнего - Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ФСК ЕЭС» (далее – «Положение о закупке») пунктом 3.2.2.9. устанавливает, что протоколы размещаются не позднее трёх дней со дня подписания.


II.

ООО «Транспорт 21 век» было лишено возможности повысить привлекательность своей заявки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ФСК ЕЭС» пунктом 9.1.9.1. устанавливает, что участнику конкурса может быть предоставлена возможность добровольно повысить предпочтительность заявки.

Способ повышения – снижение указанной в заявке цены аукционным способом, называемом «процедура переторжки». В переторжке должны принять участие все участники.

Обязательное условие – о возможности переторжки должно быть указано в конкурсной документации.

 / Власенко А.А.

Конкурсная документация содержит условие о переторжке (см. Том № 1, пункт 2.10.).

В конкурсе участвовало 2 участника: ООО «Транспорт 21 век» и ООО «КЛавто». Начальная цена, объявленная Заказчиком - 171432000 рублей. Предложение ООО «КЛавто» в заявке - 171432000 рублей. Предложения ООО «Транспорт 21 век» в заявке: 159213600 рублей (основное) и 168930432 рублей (альтернативное).

Заявки были поданы в бумажном виде в конвертах.

Конверты вскрыты 26.07.2013 г., что оформлено протоколом № 2/21440 от 26.07.2013 г.

На отборочной стадии оценки Организатор 12.08.2013 г. объявил процедуру переторжки (решение оформлено протоколом № 2/21440 от 12.08.2013 г.).

Переторжка была назначена на 13.08.2013 г., по её итогам:

- ООО «КЛавто» уменьшило цену до 169308000,08 рублей;

- ООО «Транспорт 21 век» уменьшило цену до 168576432 рублей.

Итоги переторжки зафиксированы протоколом № 4/21440 от 13.08.2013 г. (размещён на официальном сайте 16.08.2013 г.).

ООО «Транспорт 21 век», изучив опубликованный протокол итогов переторжки, для обеспечения безусловной победы в конкурсе вознамерилось дальнейшим снижением цены существенно увеличить предпочтительность своей заявки, в связи с чем 16.08.2013 г. письмом исх. № 48 обратилось к Организатору и Заказчику с просьбой о проведении повторной переторжки (Приложение № 2).

Однако письмом от 23.08.2013 г. исх. № ЭССК/СК/7535 (Приложение № 3) Организатор отказал в проведении повторной переторжки. Основание отказа – невозможность проведения процедуры в связи с тем, что на момент подачи запроса ООО «Транспорт 21 век» конкурс уже был завершён, а победитель - определён.

Просрочка размещения протоколов № 5/21440 и № 6/21440 на официальном сайте не позволяет быть уверенным в том, что победитель был фактически определён действительно на момент обращения ООО «Транспорт 21 век» о повторной переторжке, а не позже.

III.

Организатор (а также Заказчик) не разместил на официальном сайте протокол, который должен был быть изготовлен и размещён в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, что умалило права ООО «Транспорт 21 век» как участника закупки.

В размещённом на официальном сайте протоколе № 5/21440 указано, что основанием признания ООО «КЛавто» победителем является определение итогового ранжира участников на основе интегральной оценки общей предпочтительности заявок.

По итоговому ранжиру конкурсная комиссия определила второе место для «ООО Транспорт 21 век».

При этом анализ норм Положения о закупке указывает на то, что конкурсная комиссия грубо нарушила правила, установленные указанным положением и конкурсной документацией, а именно – нарушила последовательность, содержание и правила оформления конкурсных процедур, что не позволило ООО «Транспорт 21 век» реализовать права и возможности, декларированные Положением о закупках и конкурсной документацией.

Обоснование:

1. Пункты 1.1.1. и 1.2.1. Тома № 1 конкурсной документации указывают на то, что конкурс проводится в соответствии с Положением о закупках, что предполагает соответствие конкурсных условий (их изложения, толкования и реализации) Положению о закупках.

2. Пункт 2.1.1. Тома № 1 конкурсной документации определяет следующий порядок проведения конкурса:

«- *Сопоставление и оценка Конкурсных заявок (п. 2.9.);*

- *Проведение аукционной процедуры на понижение цены (переторжки) (п. 2.10)».*

3. Из совокупности положений пунктов 9.1.8. и 9.1.9. Положения о закупках следует, что конкурсная комиссия проводит 2 вида ранжирования: перед определением победителя - итоговое, а на этапе оценки заявок - предварительное (до начала переторжки, в чём и заключается предварительность ранжирования).

Также Положением о закупках установлено, что переторжка может проводиться как по заявлениям участников, так и по инициативному желанию Заказчика (Организатора).


При этом процедура переторжки может проводиться несколько раз на всём протяжении от вскрытия конвертов до определения победителя – в том числе и на любой стадии (как отборочной, так и оценочной) этапа оценки заявок.

4. Пункт 9.1.8.6. положения определяет, что оценочная стадия состоит из оценки и сопоставления заявок, а цель сопоставления и оценки заявок «закключается в их предварительном (до проведения аукционной процедуры понижения цены - до переторжки) ранжировании по степени предпочтительности для Заказчика».

Из цитируемого следует, что оценочная стадия должна конечным элементом включать в себя процедуру переторжки, иначе цель оценочной стадии достигнута не будет (тогда эта стадия в нарушение Положения о закупке превратится по факту в другой этап конкурсной процедуры – этап подведения итогов).

5. Из совокупности положений пункта 2.10.2. Тома № 1 конкурсной документации и пункта 9.1.9.3. Положения о закупке следует, что переторжка в процессе оценочной стадии может проводиться по запросу участника, заявка которого заняла место не ниже четвертого в предварительной ранжировке - это предполагает, что итоги ранжировки документально зафиксированы, а участники знают о том, какое место их заявки заняли в предварительной ранжировке на оценочной стадии.

6. Из названия и содержания протокола № 4/21440 неоспоримо следует, что этим документом фиксируется процедура переторжки, проведённая в рамках отборочной стадии оценки (оценка по отборочным критериям, пункт 9.1.8.4. Положения о закупках) –

 / Власенко А.А.

следовательно, эта переторжка проведена не в рамках оценочной стадии, последовавшей позже.

7. Протокол № 5/21440 фиксирует подведение конкурсной комиссией итогов конкурса (в рамках подведения итогов осуществлялось итоговое ранжирование) и выбор победителя, что следует из названия протокола. Следовательно, протокол 5/21440 не является протоколом, составленным по итогам оценки конкурсных заявок, а является документом, составленным в порядке подпункта л) пункта 7.3.1.1. Положения о закупках.

8. Конкурсная комиссия между протоколами № 4/21440 и № 5/21440 не издавала каких-либо документов (например, отдельных протоколов), оформляющих ход и итоги оценочной стадии оценки конкурсных заявок – такие промежуточные документы не размещены на официальном сайте и об их существовании ООО «Транспорт 21 век» не известно, кроме того, оформленные и размещённые на официальном сайте протоколы имеют непрерывную нумерацию, не оставляющую места для других протоколов.

9. При этом подпункт к) пункта 7.3.1.1. Положения о закупках вполне определённо указывает, что сопоставление и оценка конкурсных заявок (т.е., оценочная стадия) должны быть оформлены отдельным протоколом, размещаемом на официальном сайте, цитата:

«к) сопоставление и оценка конкурсных заявок, в том числе проведение аукционной процедуры понижения цены (переторжки), размещение протокола на официальном сайте».

Совмещение оформления этапа оценки заявок и этапа подведения итогов конкурса не предусмотрено ни Положением о закупке, ни конкурсной документацией.

По смыслу пункта 7.3.1.1. следует, что подведение итогов может начаться лишь после размещения на официальном сайте протокола, фиксирующего сопоставление и оценку конкурсных заявок - подпункт к) пункта 7.3.1.1. Положения о закупках содержит указание на оконченное действие - «размещение».

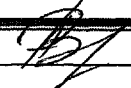
В данном случае конкурсная комиссия в нарушение Положения о закупках ограничилась протоколированием итогов лишь отборочной стадии оценки (протокол № 4/21440).

Итоги оценочной стадии (в том числе предварительного ранжирования) не были зафиксированы протоколом и размещены на официальном сайте (тем более - в срок, позволяющий участникам отреагировать), что является противозаконным бездействием конкурсной комиссии.

10. Как показано выше, сопоставление и оценка заявок представляет собой вторую, оценочную стадию оценки заявок и имеет целью предварительное ранжирование (до переторжки) заявок по степени предпочтительности. Возможность переторжки декларируется Положением о закупке и конкурсной документацией.

Однако, своим бездействием конкурсная комиссия лишила участников торгов возможности узнать итог предварительного ранжирования оценочной стадии и тем самым определить – имеет ли смысл использовать возможность дальнейшей переторжки.

Для ООО «Транспорт 21 век» лишение вышеуказанной возможности усугубилось тем, что наша организация при переторжке на отборочной стадии оценки предложила цену, значительно меньшую, чем цена ООО «КЛавто». Поэтому до ожидаемого надлежащего опубликования итогов оценочной стадии ООО «Транспорт 21 век» не имело оснований и потребности активно предлагать Заказчику (Организатору) переторжку, которая закрепила бы итоги первой переторжки ещё большим уменьшением цены.

 / Власенко А.А.

Так конкурсная комиссия необоснованно устранила у участников торгов мотивы к дальнейшей переторжке, чем создала преимущественные условия для ООО «КЛавто» и нарушила требования Федерального закона РФ от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» - ст. 17 указанного закона запрещает при проведении торгов любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе – в форме создания преимущественных условий участнику торгов.

11. Описанное лишило проводимую закупку признаков гласности, прозрачности и информационной открытости, что является нарушением ч.1 ст. 1 и ч.1 ст. 3 Федерального закона РФ от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - нормы указанных статей определяют гласность и прозрачность закупки одними из целей регулирования закона, а информационную открытость – одним из принципов положения о закупке.

Кроме того, конкурсной комиссией нарушены требования пункта 1.5.2. Положения о закупке, в соответствие с законом определяющего информационную открытость в качестве признака обязательных процедур, регламентируемых Положением.

12. Бездействие конкурсной комиссии также повлекло нарушение прав участников закупки как лиц, имеющих право на законную конкурентную среду – Организатор нарушил требования закона, направленные на развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч.1 ст. 1 Федерального закона РФ от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»):

- конкуренция проявляется в том числе и в соревновании участников относительно цены, что может быть реализовано лишь в случае знания участниками о текущем уровне предпочтительности их заявок для Заказчика, а в данном случае участники торгов были лишены такого знания;

- предотвращение коррупции и других злоупотреблений предполагает создание таких условий, которые профилактически пресекают возможность правонарушений, а в данном случае нежелание должным образом фиксировать ход и итоги оценки заявок повлекло для работников Заказчика (Организатора) потенциальную возможность избирательного обращения к участникам для их информирования за вознаграждение.

IV.

Дополнительно недобросовестность Организатора и Заказчика характеризует нарушение, допущенное при формировании требований к обеспечению участником исполнения своих обязательств, связанных с участием в конкурсе и подачей конкурсной заявки.

Так, пунктом 2.4.8.1. Тома № 1 конкурсной документации установлено, что обеспечение должно быть в форме банковской гарантии, а пунктом 2.4.8.2.7. определены требования к кредитным организациям, которые могут выступать гарантом по упомянутой банковской гарантии, цитата:

«Требования к кредитным организациям:

- Размер собственных средств - не менее 4 млрд. рублей.

- Размер активов кредитной организации - не менее 40 млрд. рублей.

-».

 / Власенко А.А.

Страница 6

Таким требованиям соответствует около десятка банков Российской Федерации – при том, что безусловное право кредитной организации на оказание банковских финансовых услуг (в том числе – по предоставлению банковских гарантий) основано на акте государственного разрешения в виде лицензии, выдаваемой кредитным организациям с капиталом от 90 до 900 миллионов рублей.

Необоснованно завышенное требование является нарушением Федерального закона РФ от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как ограничивает конкуренцию сразу на двух товарных рынках: на рынке финансовых услуг и на рынке транспортных перевозок:

1. Большинство банков необоснованно лишаются возможности оказывать разрешённые законом финансовые услуги на основе добросовестной конкуренции.

2. Большинство транспортных организаций необоснованно лишаются возможности участия в торгах, так как имеют расчётные счета в банках, не соответствующих требованиям конкурсной документации, в то время как оформление банковской гарантии всеми банками (в том числе – соответствующими требованиями конкурсной документации) предваряется обязательным открытием расчётного счёта, которое процедурно занимает весьма длительное время, из-за чего потенциальные участники просто не имеют возможности оформить банковскую гарантию в период от объявления закупки до окончания подачи заявок.


Первоначально Организатор мнением экспертного совета отказывал ООО «Транспорт 21 век» в участии в торгах на том основании, что предоставленное ООО «Транспорт 21 век» обеспечение было выдано банком с размером собственных средств менее 4 миллиардов рублей.

ООО «Транспорт 21 век» было вынуждено 12.08.2013 г. обратиться к Заказчику с письмом (Приложение № 4), в котором подробно обосновало (с отсылками к нормам права) незаконность и обоснованность описанного требования, после чего Организатор допустил ООО «Транспорт 21 век» к участию в конкурсе.

Повторение упомянутого обоснования в настоящей жалобе является излишним в связи с приложением письма к жалобе – подробное обоснование дано в пункте 3 письма.

Избирательно и вынужденно применив к ООО «Транспорт 21 век» соответствующие закону требования, Организатор не внёс (Заказчик не обеспечил внесение) соответствующие изменения в конкурсную документацию и не опубликовал их на официальном сайте, чем в очередной раз нарушил требования Федерального закона РФ от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в части обеспечения гласности и прозрачности закупки.

В связи с этим неопределённый круг потенциальных участников торгов не был уведомлен о возможности применения к ним (в части обеспечения исполнения обязательств) требований, соответствующих закону, что повлекло нарушение принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции (статья 3 указанного закона), а также недостижение целей расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг, стимулирования такого участия и развития добросовестной конкуренции (статья 1 указанного закона).

 / Власенко А.А.

Ограничением конкуренции Организатор дополнительно нарушил ещё одно требование статьи 1 ФЗ РФ от 10.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - достижение цели своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика. Искусственное уменьшение числа участников уменьшило вероятность достижения такой цели.

Так Организатор нарушил принципы и требования, изложенные в Положении о закупке, а именно:

- применение процедурной регламентации *«в целях обеспечения целевого и эффективного расходования денежных средств Заказчика, а также получения экономически обоснованных затрат (рыночных цен на продукцию) и предотвращения возможных злоупотреблений со стороныкупающих сотрудников»* (пункт 1.4.);
- построение регламентации приёмами *«целенаправленного усиления действия рыночных законов в каждом случае закупки»* (пункт 1.5.1.);
- использование процедур, предполагающих *«равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, повышенный внутренний контроль»* (подпункт г) пункта 1.5.2.).

Несоблюдением правил Положения о закупках Организатор не только нарушил права участников закупки (субъектов товарного рынка), но и умалил интересы Заказчика, заключающиеся в эффективном расходовании средств.

Описанное обоснованно ставит под сомнение компетентность и/или непредвзятость экспертного совета конкурсной комиссии, что в свою очередь, позволяет оценивать другие нарушения как системные и взаимосвязанные, а не случайные и разобщённые.

V.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пп.1 п.1 ст. 3 Федерального закона РФ от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ПРОШУ:

1. Принять настоящую жалобу к рассмотрению.
2. Приостановить закупку в порядке, определённом законом.
3. Признать незаконным бездействие ОАО «ФСК ЕЭС» (заказчика) и ОАО «ЭССК ЕЭС» (организатора конкурса), выразившееся в размещении на официальном сайте информации о закупке, подлежащей размещению (протокол, фиксирующий итоги этапа оценки заявок в соответствии с требованием подпункта к) пункта 7.3.1.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ФСК ЕЭС»).
4. Признать незаконным бездействие ОАО «ФСК ЕЭС» (заказчика) и ОАО «ЭССК ЕЭС» (организатора конкурса), выразившееся в нарушении сроков размещения на официальном сайте информации о закупке, подлежащей размещению (протоколы № 5/21440 и № 6/21440).

 / Власенко А.А.

Страница 8

5. На основании пункта 18 Порядка рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (утв. приказом ФАС России от 18.01.2013 г. № 17/13) учесть нарушение, выразившееся в размещении конкурсной документации, содержащей незаконные требования к обеспечению участниками конкурса исполнения своих обязательств в части привлечения кредитных организаций, могущих выступать в качестве гаранта (раздел IV настоящей жалобы).

6. Выдать ОАО «ФСК ЕЭС» (заказчику) и ОАО «ЭССК ЕЭС» (организатору конкурса) предписание об аннулировании закупки.

Приложения:


1. Распечатки снимков страниц официального сайта с информацией о размещённых протоколах – на 3 листах в 1 экз.;
2. Письмо ООО «Транспорт 21 век» от 16.08.2013 г. исх. № 48 (копия) – на 1 листе в 1 экз.;
3. Письмо ОАО «ЭССК ЕЭС» от 23.08.2013 г. исх. № ЭССК/СК/7535 (копия) – на 1 листе в 1 экз.;
4. Письмо ООО «Транспорт 21 век» от 12.08.2013 г. исх. № 43 (копия) – на 5 листах в 1 экз.;
5. Конкурсная документация, том 1 (копия) – на 66 листах в 1 экз.;
6. Протокол № 2/21440 (копия) – на 2 листах в 1 экз.;
7. Протокол № 3/21440 (копия) – на 2 листах в 1 экз.;
8. Протокол № 4/21440 (копия) – на 2 листах в 1 экз.;
9. Протокол № 5/21440 (копия) – на 3 листах в 1 экз.;
10. Протокол № 6/21440 (копия) – на 1 листе в 1 экз.

Генеральный директор
ООО «Транспорт 21 век»

«26» августа 2013 года



Власенко А.А.

 / Власенко А.А.