

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ(ред. от 02.07.2021)"О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-98/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Технохим»
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ
«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

03.03.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

АО «Почта России»: <...>,

ООО «Технохим»: <...>, <...>,

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Технохим» на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России»

при проведении аукциона на право заключения договора на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок АО «Почта России» (филиалам

АО «Почта России») автомобильного бензина на точках обслуживания с использованием топливных карт и талонов (извещение № 32111012277), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Технохим» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (далее – Заказчик)

при проведении аукциона на право заключения договора на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок АО «Почта России» (филиалам АО «Почта России») автомобильного бензина на точках обслуживания с использованием топливных карт и талонов (извещение № 32111012277) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые информация, размещение которой в единой

информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», утвержденным решением совета директоров АО «Почта России» (протокол от 20.09.2021 № 11) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), документацией о конкурентной закупке (далее – Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 30.12.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 197 564 421, 71 рубль;
3. Дата окончания подачи заявок на участие в Аукционе – 27.01.2022;
4. На участие в Аукционе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Аукционе – 03.02.2022;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок допущены все участники Аукциона;
7. Дата подачи ценовых предложений – 04.02.2022;
8. При проведении этапа подачи ценовых предложений 1 участник Аукциона подал предложение о цене договора;
9. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Аукционе – 14.02.2022;
10. По результатам рассмотрения вторых частей заявок заявка участника Аукциона, подавшего предложение о цене договора, признана не соответствующей требованиям Документации.
11. Дата подведения итогов Аукциона – 14.02.2022.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 02.03.2022 до 03.03.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган

в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены, поскольку:

1. Заказчиком ненадлежащим образом составлен протокол подведения итогов Аукциона от 14.02.2022 № 32111012277 (далее – Протокол), в связи с чем отсутствует возможность определить основания признания заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации.

2. Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя ввиду не соответствия банковской гарантии требованиям Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 27 статьи 3.2 Закона о закупках в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает пять миллионов рублей, заказчик вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению заявок на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

Согласно части 25 статьи 3.2 Закона о закупках в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 5.1.9 части 1 Документации в случае предоставления обеспечения заявок на участие в закупке в форме банковской гарантии, банковская гарантия должна содержать право Заказчика представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате всей денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки,

при уклонении участника от заключения договора в установленных Положением о закупке случаях и порядке.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в качестве обеспечения заявки на участие в Аукционе Заявителем в составе заявки приложена банковская гарантия от 21.01.2022 № 103283390, выданная АКБ «Абсолют Банк» (ПАО) (далее – Банковская гарантия).

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом составлен Протокол, в связи с чем отсутствует возможность определить основания признания заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации.

Подпунктом «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать в том числе результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Согласно Протоколу Заказчиком принято решение признать заявку Заявителя не соответствующей требованиям Документации Заявителя ввиду не соответствия Банковской гарантии требованиям Документации, а именно подпункту «в» пункта 5.1.10 части 1 Документации и пункту 3.4.2 части 2 Документации, поскольку в Банковской гарантии Заявителя отсутствует право Заказчика направлять требование по платежу в форме электронного документа.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что в Документации отсутствует подпункт «в» пункта 5.1.10 части 1 Документации, в связи с чем не представляется возможным определить правовое основание для отклонения заявки Заявителя.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком при составлении Протокола допущена техническая ошибка, в связи с чем вместо пункта 5.1.9 Документации указан пункт 5.1.10 части 1 Документации.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, допустившего техническую ошибку при составлении Протокола, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу, что вышеуказанное нарушение повлияло на результаты определения победителя Аукциона.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя ввиду не соответствия банковской гарантии требованиям Документации.

В соответствии с Протоколом Заказчиком принято решение отклонить заявку Заявителя ввиду не соответствия Банковской гарантии требованиям Документации, поскольку в Банковской гарантии отсутствует право Заказчика направлять требование в форме электронного документа.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что условия Банковской гарантии Заявителя соответствуют требованиям Документации, поскольку пунктом 4 Банковской гарантии установлено, что «Бенефициар вправе представить Гаранту требование, содержащее подпись единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица) Бенефициара и печать Бенефициара, об уплате Суммы Гарантии или ее части в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении Закупки, документации о Закупке в течении всего срока действия Гарантии».

Кроме того, в Банковской гарантии отсутствует обязанность Заказчика прикладывать оригинал Банковской гарантии к требованию платежа по гарантии.

Так, по мнению Заявителя, по смыслу формулировки текста Банковской гарантии следует, что требование платежа по гарантии может быть направлено Заказчиком на бумажном носителе и в электронной форме.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в соответствии с пунктом 7 Банковской гарантии установлено,

что требование платежа по банковской гарантии должно быть направлено

по адресу: Цветной бульвар, д. 18, г. Москва, 127051. Вместе с тем электронный адрес, на который Заказчик вправе направить требование по соответствующему платежу, в Банковской гарантии Заявителя отсутствует.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила, что Банковская гарантия, представленная в заявке Заявителя в качестве обеспечения заявки на участие в Аукционе, не

соответствует требованиям, установленным пунктом 5.1.9 части 1 Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика отклонившего заявку Заявителя, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Технохим» (ИНН: 5047157091; ОГРН: 1145047007401) на действия (бездействие) АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении аукциона на право заключения договора на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок АО «Почта России» (филиалам АО «Почта России») автомобильного бензина на точках обслуживания с использованием топливных карт и талонов (извещение № 32111012277) обоснованной в части составления протокола подведения итогов закупки ненадлежащим образом.

2. Признать АО «Почта России» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В связи с тем, что выявленное нарушение не повлияло на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя), обязательное к исполнению предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.