

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-428/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Институт моделирования одежды» 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»

23.11.2023 Москва

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

ведущего заседания Комиссии ФАС России – н<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Россети»: <...>, <...>,

АО «Россети Центр Закупок» (далее – Организатор): <...>, <...>,

ООО «Институт моделирования одежды»: <...>, <...>,

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

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Институт моделирования одежды» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ

по искусственному лесовосстановлению по инвестиционному проекту: «Реконструкция ВЛ 220 кВ К-Горелое и ВЛ 220 кВ К-Горелое с отпайкой на ПС 220 кВ Высокогорск (выноска участков опор ВЛ, подверженных подтоплению)

(114 опор)» (извещение № 32312780613), в соответствии со статьей 18.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Институт моделирования одежды» (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по искусственному лесовосстановлению по инвестиционному проекту: «Реконструкция ВЛ 220 К-Горелое и ВЛ 220 кВ К-Горелое с отпайкой на ПС 220 кВ Высокогорск (выноска участков опор ВЛ, подверженных подтоплению) (114 опор)» (извещение № 32312780613) (далее – Конкурс, 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.

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, 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 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.

При этом в соответствии с частью 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 силу положений 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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика, регламентируется единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 30.12.2022 № 604) (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Извещение, Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) – 20.09.2023;
- 2) начальная (максимальная) цена договора – 109 523 880 руб.;
- 3) дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе –

06.10.2023;

4) на участие в Конкурсе подано 7 заявок;

4) дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Конкурсе – 17.10.2023;

5) по результатам рассмотрения первых частей заявок до участия в Конкурсе допущены 5 заявок;

6) дата рассмотрения вторых частей заявок – 27.10.2023;

7) по результатам рассмотрения вторых частей заявок до участия в Конкурсе допущены 3 заявки;

8) дата подведения итогов Конкурса – 07.11.2023;

9) по результатам подведения итогов победителем Конкурса признано ООО «Петровский парк» с предложением о цене договора в размере 82 197 720 рублей.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 14.11.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 23.11.2023.

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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя в связи с несоответствием независимой гарантии от 14.10.2023

№ 1349394-ЭБГ1/23 (далее – Независимая гарантия), предоставленной в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, требованиям

Документации.

Представители Заказчика и Организатора с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и 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, Организатора Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктами 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Частью 14.1 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, должна соответствовать следующим требованиям:

1) независимая гарантия должна быть выдана гарантом, предусмотренным частью 1 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе);

2) информация о независимой гарантии должна быть включена в реестр независимых гарантий, предусмотренный частью 8 статьи 45 Закона о контрактной системе;

3) независимая гарантия не может быть отозвана выдавшим ее гарантом;

4) независимая гарантия должна содержать:

а) условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования;

б) перечень документов, подлежащих представлению заказчиком гаранту одновременно с требованием об уплате денежной суммы по независимой гарантии, в случае установления такого перечня Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 4 части 32 статьи 3.4 Закона о закупках;

в) указание на срок действия независимой гарантии, который не может составлять менее одного месяца с даты окончания срока подачи заявок на участие

в такой закупке.

При этом пунктом 5 постановления Правительства РФ от 09.08.2022. № 1397

«О независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки

на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме

с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, а

также о внесении изменений

в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление

№ 1397) установлено, что независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, должна быть составлена по типовой форме согласно приложению № 1 Постановления № 1397.

Вместе с тем приложением № 1 к Постановлению 1397 определены, в том числе условия независимой гарантии, в соответствии с пунктом 17 в которых

в Независимой гарантии могут быть установлены дополнительные условия.

Документацией о закупке утверждена форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (форма № 5) (далее – Форма).

Пунктом 17 Формы в силу положений Постановления № 1397 предусмотрены дополнительные условия, в том числе условие о возможности изменения независимой гарантии гарантом с письменного согласия бенефициара. Все изменения к независимой гарантии должны быть оформлены в виде письменного документа - изменения к независимой гарантии.

Письменное согласие бенефициара на изменение соответствующих условий независимой гарантии направляется гаранту до внесения изменений в независимую гарантию. Изменения в условия независимой гарантии вступают в силу с даты

их выпуска гарантом, если иной момент вступления их в силу не определен в таких изменениях.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 7.2.3 Документации Заказчик отклоняет заявку участника в случае если заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке).

Протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 27.10.2023 № 3/2858938 заявка Заявителя (№ 2) отклонена Заказчиком в связи с тем, что предоставленная Заявителем в составе заявки Независимая гарантия не соответствует требованиям Документации о закупке.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя

по причине несоответствия Независимой гарантии требованиям Документации, поскольку, по мнению Заявителя, Независимая гарантия соответствует всем требованиям, установленным Документацией.

Представители Заказчика, Организатора на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что представленная Заявителем в составе заявки Независимая гарантия

не соответствует требованиям Документации, а именно не содержит пункт 17, установленный Формой, поскольку в Независимой гарантии отсутствует в том числе условие о праве гаранта внести изменения в независимую гарантию в части продления срока ее действия или увеличения суммы с согласия бенефициара.

Изучив материалы, заслушав пояснения представителей Заказчика, Организатора, Заявителя, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя в связи с несоответствием Независимой гарантии требованиям Документации, не противоречат требованиям Закона

о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Институт моделирования одежды»

(ИНН: 2538006846; ОГРН: 1032501799120) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» (ИНН: 4716016979; ОГРН: 1024701893336)

при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по искусственному лесовосстановлению

по инвестиционному проекту: «Реконструкция ВЛ 220 кВ К-Горелое и ВЛ 220

кВ К-Горелое с отпайкой на ПС 220 кВ Высокогорск (выноска участков опор ВЛ, подверженных подтоплению) (114 опор)» (извещение № 32312780613) необоснованной.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>

<...>