

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17180/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.10.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

при участии представителей АО «Атомкомплект», АО «РИР»,

в отсутствие представителей АО «ГОРГАЗ» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 08.10.2020 № ПО/56103/20),

рассмотрев жалобу АО «ГОРГАЗ» (далее - Заявитель) на действия АО «РИР» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации, техническому обслуживанию и ремонту имущества ПАО «МСЗ» (реестровый № 32009484287) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Исходя из текста жалобы, Заказчик неправомерно отклонил его заявку от участия в Закупке, что не соответствует положениям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно протоколу № 1/200910/1065/308 от 28.09.2020 заявке Заявителя отказано в допуске к дальнейшему участию в Закупке на основании подпункта ж пункта 8.3 раздела 1 Приложения 12 ЕОСЗ и подпункта ж пункта 8.3 Части 2 Тома 1 Закупочной документации, а именно:

- несоответствие условий предоставления обеспечения заявки в форме независимой гарантии требованиям подпункта е) пункта 4.3.1 Раздела 1 Приложения 12 к ЕОСЗ и подпункта е) пункта 4.3.1 Части 2 Тома 1 закупочной документации в части указания бенефициаром в независимой гарантии организатора закупки. Участник закупки АО «ГОРГАЗ» представил независимую гарантию от 25.09.2020 № 20780-20-10, в которой бенефициаром указано АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «РУСАТОМ ИНФРАСТРУКТУРНЫЕ РЕШЕНИЯ».

- - несоответствие условий предоставления обеспечения заявки в форме независимой гарантии требованиям подпункта з) пункта 4.3.1 Раздела 1 Приложения 12 к ЕОСЗ и подпункта з) пункта 4.3.1 Части 2 Тома 1 закупочной документации:
- в части наличия в независимой гарантии всех обязательств, указанных в форме независимой гарантии (Форма 4 раздела 5.2 Части 1 Тома 1 закупочной документации).
- Участник закупки АО «ГОРГАЗ» представил независимую гарантию от 25.09.2020 № 20780-20-10, в которой содержатся не все обязательства, указанные в форме независимой гарантии (Форма 4 раздела 5.2 Части 1 Тома 1 закупочной документации), а именно, отсутствуют следующие обязательства:
- «Любой спор, разногласие, претензия или требование, вытекающие из настоящей Гарантии и возникающие в связи с ней, в том числе связанные с ее нарушением, заключением, изменением, прекращением или недействительностью, разрешаются по выбору истца:
- 1) путем арбитража, администрируемого Российским арбитражным центром при автономной некоммерческой организации «Российский институт современного арбитража» в соответствии с положениями Арбитражного регламента. ПРОТОКОЛ № 1/200910/1065/308 заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии по закупке на право заключения договора на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации, техническому обслуживанию и ремонту имущества ПАО «МСЗ
Страница 4 из 5 Для целей направления письменных заявлений, сообщений и иных письменных документов будут использоваться следующие адреса электронной почты: Гарант: _____@__.ru (указывается адрес электронной почты) Бенефициар: info@atomkomplekt.org В случае изменения указанного выше адреса электронной почты Гарант обязуется незамедлительно сообщить о таком изменении Бенефициару, а в случае, если арбитраж уже начат, также Российскому арбитражному центру при автономной некоммерческой организации «Российский институт современного арбитража». В ином случае Гарант несет все негативные последствия направления письменных заявлений, сообщений и иных письменных документов по неактуальному адресу электронной почты. Гарант принимают на себя обязанность добровольно исполнять арбитражное решение. Решение, вынесенное по итогам арбитража, является окончательным и отмене не подлежит. либо
- 2) (вариант гаранта - резидента Российской Федерации) в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации в соответствии с Правилами арбитража внутренних споров. Арбитражное решение является окончательным; (вариант гаранта, который не является резидентом Российской Федерации) в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации в соответствии с Правилами арбитража международных коммерческих споров. Арбитражное решение является окончательным. либо

- 3) в порядке арбитража (третейского разбирательства), администрируемого Арбитражным центром при Российском союзе промышленников и предпринимателей (РСПП) в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления. Вынесенное третейским судом решение будет окончательным, обязательным и не подлежит оспариванию.
- На основании пункта 7.2 Раздела 1 Приложения 12 к ЕОСЗ и пункта 7.2. Части 2 Тома 1 закупочной документации, заявка АО «ГОРГАЗ» на соответствие остальным критериям отбора не рассматривалась.

Согласно п. 12 Извещения Закупочной документации обеспечение заявки на участие в Закупке вносится путем перечисления денежных средств, либо в виде безотзывной независимой гарантии, выданной гарантом, соответствующим требованиям, предъявляемым к гарантам, предоставляющим обеспечение заявки, приведенным в пункте 2.1.3 раздела 2 части 1 Тома 1 Закупочной документации.

В соответствии с п. 4.3.1 Закупочной документации независимая гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368—378 Гражданского кодекса РФ и следующих условий:

а) независимая гарантия должна быть безотзывной.

б) сумма независимой гарантии должна быть выражена в валюте, указанной в извещении о проведении закупки.

в) независимая гарантия должна действовать не менее срока действия заявки на участие в закупке.

г) независимая гарантия должна быть выдана гарантом, отвечающим требованиям, указанным в извещении о проведении закупки.

д) независимая гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством, действовать от имени гаранта без доверенности, или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности.

е) бенефициаром в независимой гарантии должно быть лицо, указанное в форме независимой гарантии, принципалом — участник закупки, гарантом — лицо, выдавшее независимую гарантию.

ж) в независимой гарантии должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы независимой гарантии.

з) независимая гарантия должна содержать все обязательства, указанные в форме независимой гарантии, приведенной в документации.

Согласно Форме 4 «Независимая гарантия», приведенной в подразделе 5.2 части 1 тома 1 Документации, бенефициаром гарантии является организатор закупки АО «Атомкомплект».

Комиссией, исходя из представленных документов и сведений установлено, что в представленной Заявителем независимой гарантии от 25.09.2020 № 20780-20-10, бенефициаром указано АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «РУСАТОМ ИНФРАСТРУКТУРНЫЕ

РЕШЕНИЯ», вопреки требованиям Закупочной документации.

Таким образом, у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя в рассматриваемой части, что свидетельствует о необоснованности довода жалобы.

Также в соответствии с Форма 4 любой спор, разногласие, претензия или требование, вытекающие из настоящей Гарантии и возникающие в связи с ней, в том числе связанные с ее нарушением, заключением, изменением, прекращением или недействительностью, разрешаются по выбору истца:

1) путем арбитража, администрируемого Российским арбитражным центром при автономной некоммерческой организации «Российский институт современного арбитража» в соответствии с положениями Арбитражного регламента.

Для целей направления письменных заявлений, сообщений и иных письменных документов будут использоваться следующие адреса электронной почты:

Гарант: _____@ ____ .ru (указывается адрес электронной почты)

Бенефициар: info@atomkomplekt.org

В случае изменения указанного выше адреса электронной почты Гарант обязуется незамедлительно сообщить о таком изменении Бенефициару, а в случае, если арбитраж уже начат, также Российскому арбитражному центру при автономной некоммерческой организации «Российский институт современного арбитража». В ином случае Гарант несет все негативные последствия направления письменных заявлений, сообщений и иных письменных документов по неактуальному адресу электронной почты.

Гарант принимают на себя обязанность добровольно исполнять арбитражное решение.

Решение, вынесенное по итогам арбитража, является окончательным и отмене не подлежит.

либо

2) (вариант гаранта - резидента Российской Федерации) в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации в соответствии с Правилами арбитража внутренних споров. Арбитражное решение является окончательным;

(вариант гаранта, который не является резидентом Российской Федерации) в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации в соответствии с Правилами арбитража международных коммерческих споров. Арбитражное решение является окончательным.

либо

3) в порядке арбитража (третьейского разбирательства), администрируемого Арбитражным центром при Российском союзе промышленников и

предпринимателей (РСПП) в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления. Вынесенное третейским судом решение будет окончательным, обязательным и не подлежит оспариванию.

либо

4) в Арбитражном суде _____ (указывается арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения бенефициара).

По мнению Комиссии, данные положения Закупочной документации установлены таким образом, при котором указание на разрешение спора можно трактовать как выборочное из четырех предложенных вариантов.

Комиссией установлено, что банковская гарантия Заявителя содержит указание на разрешение споров в Арбитражном суде г. Москвы.

В рассматриваемом случае Комиссия пришла к выводу, что Закупочная документация вводит в заблуждение участников процедуры.

В данной части документация в контексте предъявляемых к ней нормативных требований не является состоятельной, поскольку не отвечает своему предназначению.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что данное положение Закупочной документации в рассматриваемом случае не способствовало достижению целей проведения Закупки в соответствии с положениями Закона о закупках.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Закупочная документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами проведения конкурентной процедуры.

Из вышеизложенного можно сделать вывод, что Заказчиком в рамках Закупки неоднозначно и двойственно описаны способы указания вариантов разрешения разногласий и т. п. в Форме 4.

На основании вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, поскольку сама Закупочная документация в рассматриваемой части не соответствует положениям законодательства.

В этой связи Комиссия признает довод жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованным.

При этом Комиссия не находит оснований для выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания, поскольку у Заказчика имелось безусловное основание для отклонения заявки Заявителя.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу АО «ГОРГАЗ» (ИНН: 5838004813, ОГРН: 111583800607) на действия АО «РИР» (ИНН: 7706757331, ОГРН: 1117746439480) при проведении Закупки обоснованной в части.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.