

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 060/07/3.2-468/2020

Резолютивная часть решения оглашена 30 июля 2020 года.

Полный текст решения изготовлен 31 июля 2020 года.

г.Псков

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области (далее – Комиссия Псковского УФАС России) в составе:

Председателя комиссии – руководителя Псковского УФАС России «...»,

Членов Комиссии – главного государственного инспектора отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «...»,

ведущего специалиста – эксперта отдела контроля закупок, антимонопольного контроля органов власти и рекламы Псковского УФАС России «...»,

в присутствии представителя заявителя – «...» по доверенности № 103 от 22.05.2020,

в присутствии представителей заказчика – «...» по доверенности № 79 от 11.06.2020, «...» по доверенности № 36 от 18.11.2019 (до перерыва), «...» по доверенности № 48 от 13.01.2020 (после перерыва),

рассмотрев путем использования систем видео-конференц-связи с использованием личных устройств доступа жалобу на действия заказчика – Акционерного общества «Особая экономическая зона промышленно-производственного типа «Моглино» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных, пуско-наладочных работ с поставкой оборудования по объектам: 1. «Объекты таможенной инфраструктуры особой экономической зоны промышленно-производственного типа «Моглино» (1 очередь) 2. «Ограждение территории особой экономической зоны промышленно-производственного типа «Моглино»: - Ограждение территории с видеонаблюдением и охранной сигнализацией по периметру особой экономической зоны промышленно-производственного типа «Моглино»; Ограждение охранной зоны ВЛ-330 кВ «Великорецкая-Псков» (извещение <http://zakupki.gov.ru> № 32009188241),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «ТехноИнвестПсков» (далее - Заявитель) (Вх. № 1789р от 17.07.2020) на действия заказчика – Акционерного общества «Особая экономическая зона промышленно-производственного типа «Моглино» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Выполнение проектно-изыскательских, строительно-монтажных, пуско-наладочных работ с поставкой оборудования по объектам: 1. «Объекты таможенной инфраструктуры особой экономической зоны промышленно-производственного типа «Моглино» (1 очередь) 2. «Ограждение территории особой экономической зоны промышленно-производственного типа «Моглино»: - Ограждение территории с видеонаблюдением и охранной сигнализацией по периметру особой экономической зоны промышленно-производственного типа «Моглино»; Ограждение охранной зоны ВЛ-330 кВ «Великорецкая-Псков» (извещение <http://zakupki.gov.ru> № 32009188241).

Заявитель обжалует следующие действия заказчика:

- необоснованное отклонение заявки участника торгов;

- положения документации в части условий предоставления банковской гарантии.

Жалоба подана в срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, подготовлена в соответствии с требованиями статьи 18.1 данного Закона, в связи с чем подлежала принятию к рассмотрению Псковским УФАС России.

Псковское УФАС России, рассмотрев представленную жалобу и документы, в соответствии с частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, признало их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.

В связи с рассмотрением жалобы, Псковским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заявителю, заказчику было направлено уведомление (Исх. № 3057/ДТ от 17.07.2020) о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Псковского УФАС России: <http://pskov.fas.gov.ru/> в разделе «База решений».

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 30.07.2020 до 10 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения настоящей жалобы велась видеозапись, приобщенная к материалам дела на диске.

Согласно жалобе, Заявитель указывает, что обязательным условием участия в процедуре являлось внесение обеспечения заявки на участие в размере 6 590 400 руб., либо предоставление банковской гарантии по имеющемуся образцу на указанную сумму. ООО «ТехноИнвестПсков» получило соответствующую банковскую гарантию на сумму 6 590 400 руб. (АО «Альфа-Банк» №02056X от 11.06.2020), заплатив банку комиссию в размере 35 652,98 руб.

11.06.2020 заказчиком внесены изменения, в соответствии с которыми перенесен срок окончания подачи заявок на 06.07.2020, среди прочего внесены изменения в пункт № 16 раздела III информационной карты конкурса в электронной форме в части, касающейся дополнительных требований к оформлению банковской гарантии. Ранее указанных требований не было, что наряду с переносом срока окончания подачи заявок, вынудило заявителя обратиться в ПАО Банк «Финансовая корпорация Открытие» за выпуском новой банковской гарантии № 20777-4470532352 от 02.07.2020 на сумму 6 590 400,00 руб. и на новый срок, заплатив банку комиссию в размере 82 380,00 руб.

В соответствии с пунктом 8 Конкурсной документации ООО «ТехноИнвестПсков» подавало заявку от коллективного участника, а именно с участием трех товарищей ООО «Спецстройбезопасность», ООО «Интерьер-Стройсервис», ООО «СК «Квартал», в рамках заключенного договора простого товарищества. В данном случае Лидером коллективного участника выступало ООО «ТехноИнвестПсков». В соответствии с Протоколом вскрытия конвертов ООО «ТехноИнвестПсков» (в составе коллективной заявки) было не допущено к участию в конкурсе на основании необъективных причин и по формальным основаниям, в связи с отсутствием в составе заявки приобщенных выписок из ЕГРЮЛ в отношении двух товарищей ООО «Спецстройбезопасность» и ООО «СК «Квартал», а также копий бухгалтерских балансов за последний отчетный период в отношении товарищей ООО «Спецстройбезопасность», ООО «Интерьер-Стройсервис» и ООО «СК «Квартал».

По мнению Заявителя, Выписки из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Спецстройбезопасность» и ООО «СК «Квартал» находятся в свободном доступе на портале www.nalog.ru и их отсутствие в составе заявки не может относиться к существенным нарушениям, влекущим недопущение Лидера коллективной заявки к участию в процедуре. Равно как и не может выступать основанием для недопущения не предоставление бухгалтерской отчетности товарищей.

Заказчик не согласился с доводами, изложенными в жалобе, представил письменную позицию (Вх. № 1853р от 23.07.2020), согласно которой требование к содержанию и составу заявки для участников открытого конкурса установлены в разделах , Конкурсной документации. Документация содержит указание на то, что в случае подачи Заявки на участие в Конкурсе несколькими лицами, выступающими на стороне одного участника закупки, указанные в разделах , документы представляются на каждое такое лицо. Выписка из ЕГРЮЛ не была предоставлена наг участника ООО «Спецстройбезопасность», что является одним из существенных условий для допуска к участию в открытом конкурсе в электронной форме. Также, в пп. 6 п. 13 раздела III Информационной карты установлено, что в составе заявки представляется копия свидетельства о государственной регистрации участника закупки. Свидетельство ОГРН не было предоставлено участником ООО «СК «Квартал», что является одним из существенных условий для допуска к участию в открытом конкурсе в электронной форме. Согласно пп. 7 п. 13 раздела III Информационной карты Участниками может быть предоставлена копия Бухгалтерского баланса за последний отчетный период. Копии Бухгалтерского баланса за последний отчетный период не были предоставлены ООО «Спецстройбезопасность», ООО «Интерьер-Стройсервис» и ООО «СК «Квартал», но непредставление копий указанных документов не явилось основанием для недопуска участника к участию в закупке.

На основании вышеизложенного Заказчик полагает, что процедура была проведена в соответствии с действующим законодательством, а жалоба и изложенные в ней доводы являются необоснованными, нарушение порядка организации и проведения торгов не допущено.

Изучив материалы жалобы, заслушав пояснения представителя Заявителя, представителей Заказчика, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам:

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

27.05.2020 на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> было опубликовано извещение № 32009188241 открытого конкурса в электронной форме.

Дата и время окончания подачи заявок - 15.06.2020 в 11:00 (МСК).

Начальная (максимальная) цена договора – 131 808 000,00 руб.

11.06.2020 на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> была опубликована вторая редакция извещения.

Дата начала подачи заявок - 12.06.2020.

Дата и время окончания подачи заявок - 06.07.2020 в 11:00.

Дата подведения итогов - 10.07.2020.

Согласно Протоколу об определении участников от 10.07.2020 № 32009188241-02 на участие в рассматриваемом конкурсе подано 6 заявок.

Согласно Протоколу подведения итогов от 13.07.2020 № 32009188241-03 победителем признан коллективный участник в составе Общества с ограниченной ответственностью «СТРИОТ», Акционерного общества «АВТО-ДОРСЕРВИС», Общества с ограниченной ответственностью «АМГ групп».

1. Комиссия Псковского УФАС России считает довод о необоснованном отклонении заявки несостоятельным ввиду нижеследующего.

Требования к содержанию и составу Заявки определены в п. 13 конкурсной документации «Информационная карта». При этом установлено, что в случае подачи Заявки на участие в Конкурсе несколькими лицами, выступающими на стороне одного участника закупки, указанные документы представляются на каждое такое лицо (допускается предоставление документов, подписанных ЭЦП налогового органа, ЭЦП нотариуса).

В соответствии с п. 6.1 конкурсной документации Комиссия по закупкам рассматривает Заявки на предмет их соответствия требованиям законодательства, Положения о закупках и Документации о закупке.

В соответствии с п. 6.2 конкурсной документации на основании результатов рассмотрения Заявок принимается одно из следующих решений:

- о допуске Участника закупки к участию в Конкурсе;
- об отказе в допуске Участника закупки к участию в Конкурсе.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе № 32009188241-02 принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе заявкам под номерами 2, 4, 6.

Заявка ООО «ТехноИнвестПсков» отклонена на основании пп. 3 п. 6.3 ст. 6 раздела I Конкурсной документации в связи с непредставлением следующих документов, требование о предоставлении которых установлено п.3,6 ст.13 раздела III Конкурсной документации:

- копия выписки ООО «СПЕЦСТРОЙБЕЗОПАСНОСТЬ»;
- копия ОГРН ООО «СК КВАРТАЛ».

Согласно п. 9 конкурсной документации «Информационная карта» установлено, что случае подачи Заявки на участие в Конкурсе несколькими лицами, выступающими на стороне одного участника закупки, каждое лицо, входящее в состав коллективного участника закупки, должно отвечать требованиям, установленным в подпунктах 2 - 8 пункта 9 «Требования к Участникам закупки».

Таким образом, заявка не содержала документов, предусмотренных п.3,6 ст.13 раздела III Конкурсной документации, в связи с чем была обоснованно отклонена закупочной Комиссией.

Следовательно, в этой части жалоба не может быть признана обоснованной.

2. Согласно п. 16 раздела 3 конкурсной документации «Информационная карта» (в редакции от 26.05.2020) было установлено «Размер обеспечения Заявки на участие в Конкурсе - 5% от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 6 590 400,00 рублей. Способы предоставления обеспечения: в соответствии с требованиями ЭТП».

Заказчиком были внесены следующие изменения в документацию:

Согласно п. 16 раздела 3 конкурсной документации «Информационная карта» (в редакции от 10.06.2020) было установлено «Размер обеспечения Заявки на участие в Конкурсе - 5% от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 6 590 400,00 рублей.

Способы предоставления обеспечения:

1. внесение денежных средств в соответствии с требованиями ЭТП.
2. банковская гарантия:

Банковская гарантия должна быть безотзывной, независимой, выдана банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом Заказчику, в случаях:

- непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», до заключения договора Заказчику обеспечения исполнения договора.

- уклонение или отказ Принципала от заключения соответствующего Договора по итогам Конкурса.

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

3) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика;

4) срок действия банковской гарантии - не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи Заявок на участие в конкурсе.

5) установленный Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 №1005 перечень документов, предоставляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Оригинал банковской гарантии должен быть представлен в составе Заявки на участие в конкурсе. Допускается предоставление документов, подписанных ЭЦП.

Выбор способа обеспечения Заявки на участие в конкурсе осуществляется Участником закупки самостоятельно».

Согласно сведениям ЕИС, срок окончания подачи заявок на участие в конкурсе 06.07.2020 в 11:00. При этом 11.06.2020 внесены изменения, связанные с указанием условий банковской гарантии.

Таким образом, ОЭЗ ППТ «Моглино» внесены изменения в документацию в соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках.

3. Комиссия Псковского УФАС России считает довод о внесении изменений в условия банковской гарантии обоснованным ввиду нижеследующего.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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).

Организатором открытого конкурса является Акционерное общество «Особая экономическая зона промышленно-производственного типа «Моглино», которое при закупке товаров, работ, услуг руководствуется Законом о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным решением заседания Совета директоров общества.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В соответствии с ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны, в том числе, требования к содержанию, составу и оформлению заявки на участие в закупке.

В соответствии со ст. 9 Положения о закупке установлены требования к документации о закупке.

Согласно ч. 6 ст. 9 Положения о закупке если начальная (максимальная) цена договора превышает 5 000 000 (Пять миллионов) рублей, то Заказчик вправе установить в документации о закупке (извещении о закупке) требование о предоставлении участниками обеспечения заявки на участие в закупке в размере не более 5% начальной (максимальной) цены договора. В извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должен быть указан конкретный размер такого обеспечения, сроки и порядок его внесения, порядок, сроки и случаи возврата обеспечения, и иные требования, в том числе условия банковской гарантии. Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств (на счет, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке), предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом РФ, за исключением проведения закупки в соответствии со ст. 3.4 Закона о закупках. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке осуществляется участником закупки из числа предусмотренных Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке. Также определены условия возврата такого обеспечения заявки.

В ходе заседания Комиссии, состоявшегося 27.07.2020, представитель Заказчика пояснила, что внесение изменений в

документацию обусловлено поступившим запросом на разъяснение (извещение № 32009203478), касающимся также условий предоставления банковской гарантии. В целях единообразия было принято решение о внесении изменений во все проводимые конкурсы, содержащие условия о необходимости предоставления обеспечения заявок.

Поскольку, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должен быть указан конкретный размер обеспечения, сроки и порядок его внесения, порядок, сроки и случаи возврата обеспечения, и иные требования, в том числе условия банковской гарантии, такие положения должны быть императивно закреплены в самом Положении о закупках, в целях прозрачности и равноправия при проведении конкурентных процедур, иное может ввести потенциальных участников в заблуждение, поскольку указание условий банковской гарантии исключительно в документации и извещении о закупке ведёт к риску внесения изменений и, соответственно, дополнительных затрат со стороны участников.

Таким образом, учитывая, что Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО ОЭЗ ППТ «Моглино», не содержит условий банковской гарантии, в действиях Заказчика содержится нарушение ч. 2 ст. 2 Закона о закупках и имеется целесообразность необходимости внесения изменений в такое положение о закупке.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Псковского УФАС России принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Комиссией Псковского УФАС России установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО ОЭЗ ППТ «Моглино», не содержит условий коллективного участия в закупках, в связи с чем в действиях Заказчика содержится нарушение ч. 2 ст. 2 Закона о закупках и имеется целесообразность необходимости внесения изменений в такое положение о закупке.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Псковского УФАС России принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия Псковского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ТехноИнвестПсков» обоснованной в части.
2. Признать в действиях АО «ОЭЗ ППТ «Моглино» нарушение части 2 статьи 2, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание.

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

"..."

«...»

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.