

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-933/2021

по результатам рассмотрения жалобы 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»

Резолютивная часть решения оглашена 30.06.2021
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 01.07.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — врио заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» — главный государственный инспектор отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

«_____» — эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом уведомленного о рассмотрении жалобы;

в присутствии представителя Заказчика АО «Россети Тюмень» по ВКС — «_____», действующей по ;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 23.06.2021 № 5990-ип/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по физической охране объектов филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение № 32110262891, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России, Управление), в порядке статьи 18.1

Закона о защите конкуренции, поступила жалоба «_____» (далее - Заявитель) на действия АО «Россети Тюмень» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по физической охране объектов филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение № 32110262891.

Заявитель в своей жалобе указывает, что закупочная комиссия Заказчика необоснованно отклонила его заявку на участие в закупке в связи с тем, что банковская гарантия обеспечения заявки на участие в закупке не соответствует требованиям, установленным в закупочной документации.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223) 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 настоящей статьи 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 рассмотрении жалобы по существу в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 30.06.2020. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и

размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в Жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Изучив имеющиеся материалы, заслушав Заявителя и представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

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.

Закупочная деятельность ПАО «Россети Тюмень» регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение о закупке, Стандарт закупок). Положение о закупках утверждено решением Совета Директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334).

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок установлено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

07.05.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32110262891 о проведении открытого конкурса в электронной форме. 19.05.2021 в ЕИС размещены изменения. В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата начала срока подачи заявок – 07.05.2021 (мск+2);
- дата и время окончания подачи заявок – 28.05.2021 в 14:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 18.06.2021 (мск+2).

Жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 23.06.2021, с соблюдением десятидневного срока, установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Протокол рассмотрения вторых частей заявок участников 32110262891/213-2 от 17.06.2021 размещен в ЕИС 17.06.2021. Согласно указанному протоколу к участию в закупке после рассмотрения первой частей заявок было допущено 5 заявок. Из них три заявки отклонены по результатам рассмотрения вторых частей заявок.

По результатам рассмотрения второй части заявки закупочная комиссия Заказчика решила отклонить заявку Заявителя на основании пп. «б» п. 6.2.3 документации о закупке, а именно: «в нарушение п. 9 требований к участникам закупки (приложение № 3 к документации) представленная в составе заявки банковская гарантия содержит условие предоставления документа «расчет суммы требования» прилагаемого к требованию Бенефициара, что противоречит п. 3.6.8 Документации о закупке и не обеспечивает принцип безусловности банковской гарантии. В составе заявки отсутствует доверенность на лицо, подписавшее банковскую гарантию».

По мнению Заявителя, отклонение поданной им заявки по вышеуказанному основанию является необоснованным и нарушающим законодательство Российской Федерации.

Рассмотрев материалы Жалобы и заявку Заявителя, Комиссия Управления установила следующее.

Подаявая заявку на участие в закупке, Заявитель согласился с положениями документации о закупке, в том числе с требованиями к обеспечению заявки. Так же Заявитель был ознакомлен с основаниями для отклонения заявки участника закупки.

Заявителем представлена Банковская гарантия от 18.05.2021 № МТС-176319/21. Указанная гарантия подписана Главным менеджером по сопровождению операций с банковскими гарантиями Центр кредитования Кластера малого бизнеса – Кривоспицкой Татьяной Александровной. При этом, доверенность во исполнение п. 9 приложения № 3 «Требования к участникам закупки» документации о закупке «_____» в составе своей заявки не предоставлена.

Таким образом, Заказчик считает, что закупочная комиссия, обоснованно, в соответствии пп. «б» п. 6.2.3 документации о закупке отклонила заявку «_____» как не соответствующую 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).

В соответствии с п. 1.2. Приложения № 2 («Типовые требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (далее по тексту – Типовые требования) к Стандарту закупок перечень отборочных (минимальных обязательных к выполнению всеми участниками закупки) требований, критерий оценки (ценовые и неценовые) и порядок оценки заявок Участников утверждаются закупочной комиссией в составе документации о закупке.

Установление в документации о закупке иных отборочных требований, не указанных в Типовых требованиях, не допускается (п. 2.5. Типовых требований).

Согласно п. 3 приложения № 2 к Типовым требованиям одним из критериев при проведении

закупок в соответствии со Стандартом закупок является критерий «Обеспечение исполнения обязательств участника закупки». При этом параметром признания несоответствия заявки, в том числе, является непредставление документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего гарантию.

На основании пункта 9 приложения № 3 к Документации о закупке Заявитель представляет вместе с заявкой документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки. Если участником выбрано обеспечение в форме Банковской гарантии, то необходимо предоставить:

- банковскую гарантию в соответствии с требованиями, изложенными в документации/извещении о закупке и по форме, установленной в документации/извещении о закупке (сканированная копия);
- доверенность на уполномоченное лицо, действующее от имени банка-гаранта (в случае, если банковская гарантия подписана уполномоченным лицом, действующим от имени гаранта на основании доверенности), а также иные документы, необходимые для осуществления проверки полномочий (сканированная копия).

Пунктом 19 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» установлено требование об обеспечении заявок участников по его выбору путём внесения денежных средств (задатка) либо в форме безотзывной безусловной банковской гарантии. Требования к банковской гарантии, установлены пунктах 3.6.7, 3.6.8 документации о закупке, а бланк банковской гарантии установлен формой №9 в разделе «Вторая часть заявки» частью III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

В бланке банковской гарантии указано:

«Учитывая вышеизложенное, по просьбе Принципала, мы, _____ (наименование банка) (адрес места нахождения: _____, ОГРН _____, ИНН _____, генеральная лицензия № _____), именуемое в дальнейшем «Гарант», в лице _____, действующего на основании _____, принимаем на себя обязательство уплатить Бенефициару любую указанную Бенефициаром сумму или суммы, не превышающие в итоге _____ (_____) рублей ____ копеек, (сумма определяется исходя из положений документации о закупке), без споров и возражений с нашей стороны, в случае:

- уклонения или отказа Принципала, в случае признания Принципала победителем закупки, заключить Договор в порядке, установленном документацией о закупке;
- непредоставления Принципалом или предоставления с нарушением условий, установленных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», до заключения договора Бенефициару обеспечения исполнения договора (банковской гарантии/обеспечительного платежа) (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора)».

Кроме того, в приложении к бланку должна быть представлена заверенная копия доверенности на уполномоченное лицо, действующее от имени банка-гаранта (в случае если банковская гарантия подписана уполномоченным лицом, действующим от имени гаранта на основании доверенности).

Закупочная комиссия Заказчика в соответствии с документацией о закупке отклонила заявку Заявителя, поскольку были выявлены нарушения требований к участникам закупки, установленные п. 9 приложения № 3 к документации о закупке.

В соответствии с пунктом 8.1.7.11 Положения о закупках закупочная комиссия отклоняет заявку

участника, если участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке или такая заявка признана несоответствующей требованиям, установленным документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 6.2.3 документации о закупке закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

- участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;
- 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);
- участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

Таким образом, действия Заказчика по отклонению от участия в конкурсе заявки Заявителя не противоречат закупочной документации.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что доводы жалобы Заявителя о нарушении Заказчиком АО «Россети Тюмень» Закона о закупках, не нашли подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу «_____» (вх. от 23.06.2021 № 5990-ип/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по физической охране объектов филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение № 32110262891.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

дня его вынесения.

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»