

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-204/22

11 апреля 2022 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от АО «ЭССК ЕЭС» (далее – Организатор торгов), от ПАО «ФСК ЕЭС» (далее — Заказчик) и ООО ОП «Алексис» (далее — Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 31.03.2022 вх. № 8951-ИП/22) ООО ОП «Алексис» на действия закупочной комиссии Организатора торгов АО «ЭССК ЕЭС» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Северного ПМЭС, расположенных на территории Республики Коми (извещение №32211151467), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

18 февраля 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано извещение № 32211151467 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Северного ПМЭС, расположенных на территории Республики Коми (далее – Закупка), включая документацию о Закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «ФСК ЕЭС» (далее – Положение о закупках) в редакции от 30.06.2021, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	23 949 910,08 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	18.02.2022
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	18.03.2022 в 12:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	23.03.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	http://rts-tender.ru/

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Закупочной комиссии Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном отклонении заявки ООО ОП «Алексис» от участия в процедуре Закупки.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ПАО «ФСК ЕЭС» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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).

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

4. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО ОП «Алексис» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/7921/22 от 05.04.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/7921/22 от 05.04.2022, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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 в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе № 3/2307139 от 29.03.2022 заявка коллективного участника ООО ОП «Алексис» была отклонена от участия в Закупке по следующим основаниям: «банковская гарантия не соответствует форме документации части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 8».

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, что 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 п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Как следует из п. 3.1.1 Документации, предполагается, что участник закупки изучит все инструкции, формы, условия, технические условия и другую информацию, содержащуюся в документации о закупке, а также разъяснения извещения о закупке и/или документации о закупке в случае их наличия. Никакие претензии Заказчику закупки не будут приниматься на том основании, что участник закупки не понимал какие-либо вопросы. Неполное представление информации, запрашиваемой в документации о закупке, или же подача заявки, не отвечающей требованиям документации о закупке, является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям документации о закупке и отклонения участника от участия в закупке.

Пунктом 3.1.2 Документации установлено, что участник закупки готовит заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями раздела 3 «ТРЕБОВАНИЯ К СОДЕРЖАНИЮ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ» части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» и в соответствии с формами документов, установленными частью III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

На основании п. 3.4.1 Документации заявка участника на участие в закупке должна содержать сведения и документы, указанные в пунктах 10, 12, 14 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

В соответствии с п. 3.4.2 Документации в случае неполного представления документов, перечисленных в пунктах 10, 12, 14 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Закупочная комиссия отклоняет заявку, поданную на участие в закупке.

Как следует из п. 4.1.1 Документации, заявка в полном объеме должна быть подготовлена в электронной форме с использованием функционала ЭП в соответствии с Регламентом работы ЭП в сроки, установленные в пункте 8 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ». Для подтверждения соответствия и обеспечения законной силы документов участника, размещенных в составе заявки на ЭП, участником предоставляется пакет документов, установленных пункте 10.1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ», в бумажной форме в порядке, установленном пункте 8.1 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Согласно п. 10 информационной карты Документации (далее — Информационная карта) документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в закупке, установлены в приложении № 2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

На основании п. 10.1 Информационной карты в документы, входящие в состав пакета документов в бумажной форме, подтверждающие сведения, содержащиеся в заявке участника, входит оригинал банковской гарантии (предоставляется в случае, если участник в качестве финансового обеспечения участия в закупке выбрал банковскую гарантию).

В соответствии с пп. «д» п. 1.1 приложения № 2 к Информационной карте в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав заявки оригинал банковской гарантии (предоставляется в случае, если участник в качестве финансового обеспечения участия в закупке выбрал банковскую гарантию) (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма б) с приложением:

- решения (выписки из протокола) уполномоченного органа управления гаранта о назначении (избрании) единоличного исполнительного органа гаранта (копия, заверенная гарантом);
- доверенности на уполномоченное лицо, действующее от имени гаранта (оригинала / нотариально заверенной копии/копии, заверенной гарантом) (в случае если банковская гарантия подписана уполномоченным лицом, действующим от имени гаранта на основании доверенности). К доверенности, выданной в порядке передоверия, должна прилагаться доверенность на уполномоченное лицо, выдавшее доверенность в порядке передоверия (оригинал / нотариально заверенная копия / копия, заверенная гарантом). В случае если в доверенности на право подписи банковской гарантии имеются ограничения (подписание банковской гарантии осуществляется в рамках внутренних нормативных документов банка, решений кредитных комитетов, структурных подразделений или должностных лиц банка), необходимо представление всех поименованных в доверенности решений или, в случае отказа банка от предоставления данных документов, письма от уполномоченного лица банка, что предоставление данной банковской гарантии осуществляется в соответствии с решениями, перечисленными в доверенности.

Разделом 3 Документации предусмотрены образцы форм для заполнения участниками Закупки, в том числе форма № 6 «Банковская гарантия обеспечения исполнения обязательств участника закупки» (далее — Форма № 6).

Формой № 6 раздела 3 Документации установлены в том числе следующие сведения для заполнения:

«В соответствии с условиями документации о закупке Принципал обязан предоставить Бенефициару финансовое обеспечение Конкурсной заявки Принципала от «___» _____ 20__ г. на сумму в размере _____ (сумма цифрами и прописью).

Учитывая вышеизложенное, по просьбе Принципала, мы, _____ (реквизиты гаранта: наименование, ОГРН, ИНН, реквизиты лицензии на осуществлении банковских операций), в лице _____ (Ф.И.О. уполномоченного действовать от имени банка-гаранта лица), действующего на основании _____ (реквизиты доверенности), именуемый в дальнейшем «Гарант», настоящим принимаем на себя безотзывное и безусловное обязательство выплатить по первому письменному требованию Бенефициара любую сумму, не превышающую _____ (сумма цифрами и прописью), в случае:

- непредставления или предоставления с нарушением условий, установленных настоящей документацией о закупке, до заключения договора заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении и закупке и/или в документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора);
- уклонения или отказа участника закупки от заключения договора.

без споров и возражений с нашей стороны, не требуя от Бенефициара доказательств или обоснований требования на определенную в настоящей Банковской гарантии сумму.

Ответственность Гаранта за неисполнение требования по настоящей банковской гарантии не ограничивается суммой, на которую она выдана.

За неисполнение принятых обязательств по банковской гарантии Гарант несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации».

Пунктом 16 Информационной карты установлено, что обеспечение заявок на участие в закупке предусмотрено в размере 2% от начальной (максимальной) цены договора с НДС.

Порядок внесения денежных средств и условия банковской гарантии, а также срок и случаи возврата обеспечения заявок установлены в разделе 3 части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ».

Как следует из п. 3.6.7 Документации, при выборе участником закупки способа обеспечения заявки в виде банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию по форме Документации о закупке, составленную с учетом требований статей 368-378 Гражданского кодекса Российской Федерации и следующих условий:

а) банковская гарантия должна быть безотзывной.

б) срок действия банковской гарантии должен быть не менее 100 календарных дней с даты вскрытия заявок (открытия доступа к заявкам).

в) банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством Российской Федерации, действовать от имени банка без доверенности, что должно быть подтверждено соответствующими документами (приказ, протокол и т.п.), или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности. Вместе с банковской гарантией участник закупки в составе своей заявки предоставляет следующие документы:

- решение (выписка из протокола) уполномоченного органа управления гаранта о назначении (избрании) единоличного исполнительного органа гаранта (копия, заверенная гарантом);
- доверенность на уполномоченное лицо, действующее от имени гаранта (оригинал / нотариально заверенная копия/копия, заверенная гарантом) (в случае если банковская гарантия подписана уполномоченным лицом, действующим от имени гаранта на основании доверенности). К доверенности, выданной в порядке передоверия, должна

прилагаться доверенность на уполномоченное лицо, выдавшее доверенность в порядке передоверия (оригинал / нотариально заверенная копия / копия, заверенная гарантом).

На основании п. 3.6.8 Документации непредставление обеспечения обязательств участника закупки или несоответствие условий и содержания обеспечения обязательств требованиям документации может являться основанием для отклонения заявки.

В соответствии с пп. «б» п. 5.4.4 Документации Закупочная комиссия 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).

Представители Организатора торгов отметили, что конкурсной Документацией однозначно определено, что банковская гарантия, представляемая в составе заявки, должна быть оформлена в строгом соответствии с Formой № 6, содержащейся в составе Документации. Заявителем в составе заявки была представлена банковская гарантия, не соответствующая положениям ГК РФ РФ и Документации, а именно:

Согласно пункта 6 банковской гарантии №743348-ЭБГ1/22 от 28.02.2022 (далее — Банковская гарантия) требование платежа по гарантии должно содержать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по гарантии, а также указание на конкретные нарушения принципалом обязательств, в обеспечение которых выдана гарантия. Согласно части 1 статьи 374 ГК РФ требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии. Законодательно установлено, что указания в требовании об уплате суммы банковской гарантии, обстоятельств, вследствие которых такое требование предъявляется, достаточно. Указание конкретных нарушений в таком требовании является излишним. Кроме того, указание, содержащееся в банковской гарантии Заявителя о предъявлении конкретных нарушений в требовании о выплате банковской гарантии, противоречит установленной в Formе № 6 формулировке, согласно которой гарант принимает на себя безусловное обязательство выплатить по первому требованию бенефициара сумму банковской гарантии без споров и возражений, не требуя доказательств или обоснований такого требования. Также согласно части 2 статьи 377 ГК РФ ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное. Согласно Formы № 6 Документации «Ответственность Гаранта за неисполнение требования по настоящей банковской гарантии не ограничивается суммой, на которую она выдана». В пункте 9 Банковской гарантии, представленной Заявителем, указано, что ответственность гаранта перед бенефициаром ограничивается суммой гарантии.

Комиссия СПб УФАС России, проанализировав заявку ООО ОП «Алексис», установила, что Заявитель ООО ОП «Алексис» в составе заявки на участие в Закупке представил Банковскую гарантию, которая в нарушение требований п.п. 3.1.2, 3.6.7 Документации не соответствовала условиям, изложенным в Formе № 6 раздела 3 Документации, что являлось основанием для отклонения заявки ООО ОП «Алексис» от участия в Закупке согласно п.п. 3.1.1, 3.6.8, пп. «б» п. 5.4.4 Документации.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что решение Закупочной комиссии Организатора торгов об отклонении заявки ООО ОП «Алексис» от участия в процедуре Закупки принято в порядке, соответствующем Документации.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Закупочной комиссии Организатора торгов при проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 31.03.2022 вх. № 8951-ИП/22) ООО ОП «Алексис» на действия Закупочной комиссии Организатора торгов АО «ЭССК ЕЭС» (ИНН: 7723185941, ОГРН: 1027700035285) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Северного ПМЭС, расположенных на территории Республики Коми (извещение №32211151467), необоснованной.

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