РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 7-11/34

(027/10/18.1-265/2024)

04 марта 2024 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: <...>, членов Комиссии: <...>, <...>,

в присутствии представителей:

- АО «ДГК» - <...> – по доверенности № 51/26 от 21.01.2022; Быстровой А.Н. – по доверенности № 51/20 от 18.01.2023;

- **ООО «Тендер Солюшнс» -** <...>. – по доверенности б/н от 27.02.2024; <...> – по доверенности б/н – 27.02.2024.

Рассмотрев жалобу ООО «Тендер Солюшнс» на действия Акционерного общества «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении аукциона в электронной форме на объект закупки: ОКПД2 19.20.2 Поставка масел, технических смазок и жидкостей (мелкие партии) для структурных подразделений АО "ДГК" в Приморский край (извещение № 32413164698), материалы дела №7-11/34 (027/10/18.1-265/2024),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Тендер Солюшнс» на действия заказчика – Акционерного общества «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку масел, технических смазок и жидкостей (мелкие партии) для структурных подразделений АО "ДГК" в Приморский край (извещение № 32413164698).

Из жалобы заявителя следует, что Заказчиком при проведении закупочной процедуры неправомерно отклонена заявка ООО «Тендер Солюшнс» (далее – Общество, Поставщик).

Акционерным обществом «Дальневосточная генерирующая

компания» (далее - АО «ДГК») представлены возражения на жалобу, в соответствии с которыми считает жалобу необоснованной в полном объеме.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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» (далее – Закон о закупках).

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

Рассматриваемая закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее - Положение о закупке), размещенном в Единой информационной системе в сфере закупок.

11.01.2024 на электронной площадке https://msp.roseltorg.ru размещено извещение о закупке № 32413164698 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку масел, технических смазок и жидкостей (мелкие партии) для структурных подразделений АО "ДГК" в Приморский край.

Дата начала срока подачи заявок: 11.01.2024.

Дата и время окончания подачи заявок: 19.01.2024 17:00.

Дата и время проведения аукциона – 29.01.2024.

Начальная (максимальная) цена договора – 12 731 752, 00 руб.

Заслушав пояснения представителей сторон, рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с частями 1 статьи 2 Закона о закупках 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно ч. 6 ст. 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.

Согласно пп «б», п. 8 ч. 19.1. ст. 3.4 Закона о закупках заказчик в

документации о конкурентной закупке вправе установить обязанность представления информации и документы об обеспечении заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если соответствующее требование предусмотрено извещением об осуществлении такой закупки, документацией о конкурентной закупке, в частности, независимую гарантию или ее копию, если в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства участником такой закупки предоставляется независимая гарантия.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1 части 14.1. статьи 3.4 Закона о закупках независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, 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).

Согласно части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе Заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают независимые гарантии, выданные:

1) банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.2 настоящей статьи;

2) государственной корпорацией развития "ВЭБ.РФ";

3) фондами содействия кредитованию (гарантийными фондами, фондами поручительств), являющимися участниками национальной гарантийной системы поддержки малого и среднего предпринимательства, предусмотренной Федеральным законом от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - региональные гарантийные организации), соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.7 настоящей статьи (при осуществлении закупок в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона);

4) Евразийским банком развития (если участник закупки является

юридическим лицом, зарегистрированным на территории государства - члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, или физическим лицом, являющимся гражданином государства - члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 1 части 32 статьи 3.4 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить типовую форму независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, а также дополнительные требования к такой независимой гарантии.

Постановлением Правительства Российской Федерации 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» утверждено Положение 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 (далее - Положение о независимых гарантиях).

В соответствии с пунктом 5 Положения о независимых гарантиях, гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, должна быть составлена по типовой форме согласно приложению № 1 к Положению о независимых гарантиях на условиях, определенных гражданским законодательством и Законом о закупках.

При этом в соответствии с пунктом 17 типовой формы независимой гарантии, утвержденной Положением о независимых гарантиях, в типовой форме гарантии могут быть установлены дополнительные условия, не противоречащие положениям извещения об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке и Положения о закупке бенефициара, а также требованиям к условиям независимой гарантии, установленным Положением о

независимых гарантиях.

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

В соответствии с п. 14 Извещения о проведении аукциона и п. 1.2.14 Документации о закупке установлено требование к обеспечению заявки на участие в закупке в размере 178 407 рублей.

Допустимы формы обеспечения заявок:

- внесение денежных средств на специальный банковский счет, открытый участником в банке, включенном в перечень, определенный Правительством РФ в соответствии с Законом о контрактной системе;

- предоставление независимой гарантии, составленной с учетом требований и условий, указанных в подразделе 4.5.7 Документации о закупке.

Как следует из части 19.6 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1 указанной статьи. Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

При этом предусмотренные данной частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в аукционе в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 указанной статьи.

В соответствии с п. 4.5.7.3 Документации о закупке в случае выбора Участником обеспечения заявки в виде денежных средств, такие денежные средства в требуемом размере должны быть внесены до момента окончания срока подачи заявок, установленного в пункте 1.2.18, на специальный банковский счет, открытый Участником в банке, включенном в перечень, определенный Правительством РФ в соответствии с Законом 44-ФЗ и размещенный на официальном сайте Министерства финансов РФ (https://www.minfin.ru/ru/perfomance/tax_relations/policy/bankwarranty/) и на сайте ЭТП, с использованием которой проводится настоящая

закупка, при условии соответствия банка требованиям к финансовой устойчивости (в том числе в части собственных средств (капитала), активов, доходности, ликвидности, структуры собственности), устанавливаемым Правительством РФ, а также наличия соответствующего соглашения об интеграции и обмене информацией с оператором ЭТП.

Согласно п. 4.5.7.7 Документации о закупке в случае выбора Участником обеспечения заявки путем предоставления независимой гарантии, такая независимая гарантия составляется с учетом требований статей 368 – 379 ГК РФ, а также следующих условий:

а) Независимая гарантия должна быть безотзывной и безусловной (гарантия по первому требованию);

м) Независимая гарантия должна быть подчинена материальному праву Российской Федерации и регулироваться «Унифицированными правилами для гарантий по требованию, включая типовые формы (URDG 758) (Публикация Международной торговой палаты № 758). Редакция 2010 года» в той мере, в какой указанные правила не противоречат императивным нормам законодательства РФ, а также предусматривать Арбитражный суд по месту нахождения Заказчика в качестве органа, компетентного разрешать споры из независимой гарантии.

Согласно п. 4.5.7.8 Документации о закупке в случае выбора Участником обеспечения заявки путем предоставления независимой гарантии он должен предоставить в составе своей заявки копию такой гарантии, подтверждающую наличие обеспечения заявки в требуемом размере и соответствующую требованиям к условиям такой гарантии, установленным в подпункте 4.5.7.7. В противном случае обеспечение заявки считается невнесенным, и Организатор обязан отклонить заявку такого Участника.

Для обеспечения заявки Обществом представлена независимая гарантия № 24/0223/ASTMMБ/002172 от 12.01.2024 ПАО «Сбербанк России», подтверждение о выдаче независимой гарантии № Сн-ПЦП/24974-24 от 14.02.2024.

По результатам проведения процедуры рассмотрения 2-ой части заявки Общества Заказчиком выявлено, что представленная сканированная копия независимой гарантии № 24/0223/ASTMMБ/002172 от 12.01.2024, оформлена не в соответствии с требованиями Документации о закупке, а именно: в независимой

гарантии отсутствуют, предусмотренные Документацией о закупке, следующие условия/пункты:

- п. 4.5.7.7 пп. «а» Независимая гарантия должна быть безотзывной и безусловной (гарантия по первому требованию);

- п. 4.5.7.7 пп. «м» Независимая гарантия должна быть подчинена материальному праву Российской Федерации и регулироваться «Унифицированными правилами для гарантий по требованию, включая типовые формы (URDG 758) (Публикация Международной торговой палаты № 758). Редакция 2010 года» в той мере, в какой указанные правила не противоречат императивным нормам законодательства РФ.

Заказчик, воспользовавшись правом дополнительного запроса недостающих сведений, запросил у Общества посредством ЭТП уточнить указанную выше информацию (письмо исх. № 82/105 от 15.02.2024г.)

По результатам дополнительного запроса Обществом указанные замечания не устранены.

На основании пп «а» п. 4.12.4 Документации о закупке заявка Общества отклонена от дальнейшего рассмотрения, как не соответствующая требованиям Документации о закупке.

Комиссия Хабаровского УФАС России, проанализировав заявки участников, также установила, что Обществом при подаче второй части заявки не были соблюдены требования пп. «а», «м» п. 4.5.7.7 Документации, что явилось основанием для отклонения заявки.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что ранее Общество участвовало в аналогичных закупках, и в качестве обеспечения заявки Обществом предоставлялась независимая гарантия, полностью соответствовавшая требованиям Документации о закупке, с условиями указанными выше.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Документации и требованиями Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия Хабаровского УФАС России

приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Тендер Солюшнс» на действия Акционерного общества «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении аукциона в электронной форме на объект закупки: ОКПД2 19.20.2 Поставка масел, технических смазок и жидкостей (мелкие партии) для структурных подразделений АО "ДГК" в Приморский край (извещение № 32413164698) **необоснованной**.

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