

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-395/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Геоизол» на действия (бездействие) заказчика, организатора 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»

17.10.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ФГУП «Росморпорт»: <...>, <...> (доверенность от 09.10.2023 № 645),

ООО «Геоизол»: <...> (доверенность от 11.10.2023 № 004), <...>, <...> (доверенность от 10.10.2023 № 003),

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Геоизол» от 05.10.2023 № 04-10/15Т на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Росморпорт» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации и строительству объекта «Причал № 88. Создание искусственного земельного участка в тыловой части причалов № 88, 89, 90 в морском порту Большой порт Санкт-Петербург и объектов Базы СНО на нем» (извещение № 32312711405), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите

конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Геоизол» (далее – Заявитель) от 05.10.2023 № 04-10/15Т на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Росморпорт» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации и строительству объекта «Причал № 88. Создание искусственного земельного участка в тыловой части причалов № 88, 89, 90 в морском порту Большой порт Санкт-Петербург и объектов Базы СНО на нем» (извещение № 32312711405) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 этом 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, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской

Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, 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 Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», являющимся приложением

к приказу ФГУП «Росморпорт» от 18.12.2018 № 609, в редакции с изменениями внесенными приказом ФГУП «Росморпорт» от 19.07.2023 № 85

(далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о конкурентной закупке (далее – Извещение), аукционной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 28.08.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 2 843 471 500 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 27.09.2023;
4. На участие в Аукционе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе – 03.10.2023;
6. Заказчиком принято решение о признании Аукциона несостоявшимся в связи с тем, что заявки участников закупки признаны несоответствующими положениям Документации.

В ходе заседания 11.10.2023 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения представленных материалов объявлен перерыв
до 17.10.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из довода Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя, в связи с несоответствием предоставленной независимой гарантии требованиям Документации.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

Частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие

в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации

о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования

к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с Законом о закупках).

На основании пункта 3.8.1 раздела 1 Документации предусмотрено, что в случае если обеспечение заявок предусмотрено п.16 Раздела 2 Документации, то оно может предоставляться участником по его выбору путем внесения денежных средств на расчетный счёт оператора, либо путем предоставления независимой гарантии в составе заявки.

Подпунктом 3) пункта 3.8.5 раздела 1 Документации установлено, что гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации, иным нормативно-правовым актам Российской Федерации, быть безотзывной (под требованием безотзывной гарантии понимается отсутствие права гаранта по своему усмотрению отозвать, прекратить или изменить гарантию до истечения срока ее действия) и содержать условие о том, что ответственность гаранта не ограничена суммой гарантии.

В соответствии с пунктом 3.8.6 раздела 1 Документации установлено, что в гарантию включается условие о праве Заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем 5 (Пять) рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по гарантии, направленное до окончания срока действия гарантии.

Пунктом 3.8.7 раздела 1 Документации установлено, что несоответствие гарантии предоставленной участником требованиям, предусмотренным вышеуказанным разделом, является основанием для отказа в принятии

ее Заказчиком.

В силу подпункта 6 пункта 3.11.1.4 раздела 1 Документации Заказчик вправе отклонить заявку участника в случае несоответствия заявки требованиям к заявкам, установленным в Документации, в том числе: предоставление документов/иных сведений с нарушением требований комплектности/содержания/оформления заявок, установленных в Документации.

Согласно пункту 16 раздела 2 Документации сумма обеспечения заявки на участие в Аукционе предусмотрена в размере: 2 % от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 56 869 430 руб.

Протоколом по рассмотрению заявок на участие в Аукционе (подведению итогов Аукциона) от 03.10.2023 № Сзбф 204-23 (далее – Протокол), заявка Заявителя отклонена по основаниям, предусмотренным пунктом 3.8.7 и подпунктом 6 пункта 3.11.1.4 раздела 1 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и сообщил, что Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя, в связи с несоответствием независимой гарантии требованиям Документации.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что представленная Заявителем независимая гарантия от 26.09.2023 № OGZ95X (далее – Независимая гарантия) не содержит подпункт «з» пункта 3.8.5 и пункт 3.8.6 раздела 1 Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем в составе заявки предоставлена Независимая гарантия, которая не соответствует пунктам 3.8.5 и 3.8.6 раздела 1 Документации, а именно не содержит условие о том,

что ответственность гаранта не ограничена суммой гарантии и требование,

что в гарантию включается условие о праве Заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем 5 (Пять) рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы

по гарантии, направленное до окончания срока действия гарантии.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих, что

Независимая гарантия соответствует требованиям Документации и действующему законодательству Российской Федерации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, принявшего решение об отклонении заявки Заявителя, не противоречат требованиям Документации, Положения о закупке и Закона о закупках.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Геоизол» (ИНН: 7811077889; ОГРН: 1027802515432) от 05.10.2023 № 04-10/15Т на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Росморпорт» (ИНН: 7702352454; ОГРН: 1037702023831) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации и строительству объекта «Причал № 88. Создание искусственного земельного участка в тыловой части причалов № 88, 89, 90 в морском порту Большой порт Санкт-Петербург и объектов Базы СНО на нем» (извещение № 32312711405) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>