

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-677/2022

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 03.06.2022
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 08.06.2022

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:

«_____» — «_____»;

Члены комиссии:

«_____» — «_____»;

«_____» — «_____»;

в присутствии представителя Заявителя посредством ВКС – «_____» по доверенности;

в присутствии представителя Заказчика посредством ВКС — «_____» по доверенности;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 27.05.2022 № 5404-эп/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по компенсационному лесовосстановлению по объекту ВЛ 110 кВ Соровская - Кинтус для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нефтеюганские электрические сети, извещение № 32211262071, 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 на право заключения договора на выполнение работ по компенсационному

лесовосстановлению по объекту ВЛ 110 кВ Соровская - Кинтус для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нефтеюганские электрические сети, извещение № 32211262079.

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-ФЗ) 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 03.06.2022. 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.

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.

28.03.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32211262079 о проведении открытого конкурса в электронной форме. 26.04.2022 в ЕИС размещены изменения. В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата начала срока подачи заявок – 28.03.2022 00:00 (мск+2);
- дата и время окончания подачи заявок – 05.05.2022 в 14:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 23.05.2021 (мск+2).

Жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 27.05.2022, с соблюдением

десятидневного срока, установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № 32211262079/0176-1 от 16.05.2022 на участие в закупке поступило семь заявок, из них четыре заявки отклонены от участия в закупке.

По результатам рассмотрения заявки закупочная комиссия Заказчика решила отклонить заявку Заявителя на основании пп. «б» п. 5.3.4 документации о закупке, а именно: «в нарушение п. 6 приложения № 3 к Закупочной документации «Требования к участникам закупки» предоставленная в составе заявки участником закупки Банковская гарантия не соответствует п. 3.6.7 Документации о закупке, а именно содержит требование о предоставлении Бенефициаром расчета суммы, включаемой в требование о гарантии, что нарушает принцип ее безусловности. А также участник не предоставил документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего гарантию.

Участник закупки подлежит отклонению в соответствии с пп. «б» п. 5.3.4 Документации о закупке, поскольку заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов.

По мнению Заявителя, отклонение поданной им заявки по вышеуказанному основанию является необоснованным и нарушающим законодательство Российской Федерации, ввиду того, что требование к банковской гарантии о её безусловности выполнено, а требование о предоставлении доверенности на лицо, подписавшее банковскую гарантию являются необоснованным. Таким образом, Заявитель считает, что отклонение его заявки Заказчиком является незаконным и противоречит ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

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

В соответствии с 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.

В соответствии с ч.25 ст.3.2 Закона о закупках 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 настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

В соответствии с п. 8.1.3.1 Положения о закупках при проведении закупки Заказчик вправе установить требование о предоставлении участниками закупки обеспечения заявки и (или)

обеспечения исполнения договора, заключенного по результатам закупки.

Обеспечение исполнения обязательств участника закупки (обеспечение заявки, обеспечение исполнения договора) может быть установлено путём внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и указанным в извещении о закупке и документации о закупке. При этом в извещении о закупке и документации о закупке должно быть указано не менее двух способов обеспечения, выбор которых осуществляется участниками закупки самостоятельно (п. 8.1.3.2 Положения о закупках).

Извещением о проведении закупки установлено, что начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС составляет 55 992 930,00 руб. Начальная (максимальная) цена договора без учета НДС составляет 46 660 775,00 руб. Обеспечение заявок на участие в закупке предусмотрено в размере 3% от начальной (максимальной) цены договора (с НДС), что составляет 1 679 787,90 (один миллион шестьсот семьдесят девять тысяч семьсот семьдесят семь) рубля 90 копеек, НДС не облагается. Обеспечение предоставляется Участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств (задатка) либо в форме безотзывной безусловной банковской гарантии.

Пунктом 20 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» установлено требование об обеспечении заявок участников по его выбору путем внесения денежных средств (задатка) либо в форме безотзывной безусловной банковской гарантии.

В п. 6 приложения № 3 «Требования к участникам закупки» к документации о закупке установлено, если участником выбрано обеспечение в форме банковской гарантии, то необходимо предоставить следующие документы:

- банковскую гарантию в соответствии с требованиями, изложенными в документации/извещении о закупке и по форме, установленной в документации/извещении о закупке (форма банковской гарантии предусмотрена в разделе III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ» (сканированная копия) (форма б);

- 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).

Согласно п. 3.1.2 Документации о закупке 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».

Следовательно, банковская гарантия, предоставленная участником, должна соответствовать форме №6 закупочной документации.

Требования к банковской гарантии установлены также в пунктах 3.6.6 и 3.6.7 документации о закупке, согласно которым банковская гарантия должна быть безотзывной и безусловной и не должна предоставлять гаранту возможность требовать от бенефициара для совершения платежа по банковской гарантии предоставления каких-либо документов за исключением:

а) надлежащим образом оформленного требования бенефициара;

б) документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего требование от имени бенефициара;

в) перечисленных в явном виде в тексте банковской гарантий информационных справок/для заверения которых достаточно подписи представителя бенефициара.

В составе заявки «_____» предоставило банковскую гарантию от 08.04.2022 № 66032-22-ЕГВ (Гарант - ПАО «МТС-Банк») содержащую требование для выплаты сумм по банковской гарантии, а именно: условие о предоставлении документа «расчёт суммы Требования по гарантий». Данное требование не предусмотрено формой №6 и положениями документации о закупке, что противоречит требованиям документации о закупке и форме банковской гарантии.

- Гарант отказывает в удовлетворении Требования Бенефициара в случаях, если Требование или приложенные к Требованию документы не соответствуют условиям Гарантии либо будут получены Гарантом по окончании срока действия настоящей Гарантии или приостанавливает платеж на срок до 7 (семи) дней при наличии оснований, предусмотренных ст. 376 ГК РФ.

Комиссия Заказчика пришла к выводу, что предоставленная подателем жалобы банковская гарантия содержит основания для отказа гаранта выплатить бенефициару сумму банковской гарантии, соответственно данная банковская гарантия не является безусловной в части, касающейся обязательной выплаты суммы банковской гарантии по требованию бенефициара.

Согласно пп. «б» п. 5.3.4 документации о закупке 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).

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.

В соответствии с п. 1.2. Приложения № 2 к Стандарту закупок («Типовые требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (далее по тексту – Типовые требования) 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 № 1 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.

Учитывая, что Заявитель не обжалует положения закупочной документации в части установленных требований к банковской гарантии, нарушения в действиях конкурсной комиссии отсутствуют и действия Заказчика по отклонению от участия в конкурсе заявки Заявителя не противоречат закупочной документации и положениям Закона № 223-ФЗ.

В соответствии с ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие

соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Из протокола рассмотрения заявок от 16.05.2022 установлено, что остальные шесть участников закупки представили подтверждение обеспечения заявок в соответствии с требованиями документации о закупке. Довод Жалобы Заявителя об ограничении конкуренции при проведении закупки № 32211262079 не нашел подтверждения. Иных признаков нарушения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции в действиях Заказчика, выразившихся в отклонении заявки Заявителя, не выявлено.

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 жалобу «_____» (вх. от 27.05.2022 № 5404-эп/22) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения

договора на выполнение работ по компенсационному лесовосстановлению по объекту ВЛ 110 кВ Соровская - Кинтус для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нефтеюганские электрические сети, извещение № 32211262079, необоснованной.

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

Председатель Комиссии

« _____ »

Члены Комиссии:

« _____ »

« _____ »